

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**
(Н И У « Б е л Г У »)

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

Кафедра гражданского права и процесса

Гражданско-правовое регулирование оказания туристских услуг

Магистерская диссертация

обучающейся по направлению подготовки
40.04.01 Юриспруденция,
программа «Гражданское право, семейное право,
международное частное право»
заочной формы обучения, группы 01001560

Белоножко Татьяны Юрьевны

Научный руководитель
кандидат юридических наук, доцент
кафедры гражданского права и процесса
Табунщиков Андрей Тихонович

Рецензент
Судья Белгородского областного суда
кандидат юридических наук, доцент
Чесовской Евгений Иванович

Белгород 2017

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	3
Глава 1. Туристические услуги в российском гражданском праве: общие положения.....	8
1.1. Генезис гражданско-правового регулирования туристской деятельности в России.....	8
1.2. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности на современном этапе.....	18
1.3. Понятие туристских услуг в гражданском законодательстве России.....	24
Глава 2. Гражданско-правовой договор на оказание туристской услуги.....	48
2.1. Понятия договора на оказание возмездной туристской услуги и его правовая характеристика	48
2.2. Стороны договора на оказание возмездной туристской услуги.....	55
2.3. Существенные условия договора на оказание возмездной туристской услуги.....	63
2.4. Особенности гражданско-правовой ответственности по договору на оказание возмездной туристской услуги.....	70
Заключение.....	86
Список использованной литературы.....	91

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы магистерского диссертационного исследования обусловлена тем, что развитие рынка туристских услуг вызывает необходимость разработки эффективных правовых средств регулирования общественных отношений в сфере туристской деятельности. Данные отношения являются комплексными и регулируются нормами различных отраслей права, среди которых ключевое место по праву занимают нормы российского гражданского права.

Гражданско-правовое регулирование отношений, возникающих на рынке оказания туристских услуг, осуществляется на основании Гражданского кодекса Российской Федерации и Федерального закона РФ №132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" от 24 ноября 1996 г.

Постоянно происходящие изменения в действующем российском гражданском законодательстве, регламентирующем исследуемую область общественных отношений, говорят о наличии еще достаточного количества проблем, не получивших своего должного разрешения. Так, неясность терминологии, несовершенство законодательства в вопросах содержания и формы договора оказания туристских услуг, ответственности туроператоров, отсутствие разъяснений Верховного Суда Российской Федерации по отдельным вопросам применения норм Закона о туристской деятельности предопределяют наличие в правоприменительной практике значительного количества препятствий на пути к обеспечению должного уровня защиты прав и законных интересов российских туристов. Все эти факторы обуславливают актуальность настоящего исследования.

Степень научной разработанности темы магистерского диссертационного исследования. Тема диссертации относится к числу достаточно исследованных в науке гражданского права. По данной проблематике за последние десятилетия были защищены следующие кандидатские диссертации: Муталиева А.А. Правовое регулирование туристской деятельности в Российской Феде-

рации. - Москва, 2012; Вольвач Я.В. Туристские услуги как объект гражданских правоотношений. - Москва, 2010; Погудина Т.Э. Гражданско-правовая защита сторон договора оказания туристских услуг. - Москва, 2009; Ган Н.А. Правовое регулирование деятельности по оказанию туристских услуг в Российской Федерации. - Москва, 2008; Плиева М.Р. Ответственность туроператора по договору оказания международных туристских услуг. - Москва, 2008; Ахтямова Е.В. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности в Российской Федерации. - Уфа, 2007; Баразгова Э.Г. Туристские услуги в Российской Федерации: Гражданско-правовой аспект. - Кисловодск, 2005; Толстова А.Е. Гражданско-правовое регулирование оказания туристских услуг в Российской Федерации. - Краснодар, 2004; Чененов Ю.А. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности. - Екатеринбург, 2003; Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг в гражданском праве России. - Москва, 2001; и др. Тем не менее, за рамками научного исследования остались проблемы понятийного аппарата, специфика заключения, расторжения и изменения договора на оказание туристических услуг, вопросы ответственности сторон по данному договору и многие др. Все это указывает на необходимость проведения дальнейшего исследования по данной проблематике.

Теоретическую основу магистерского диссертационного исследования составляют труды известных российских ученых цивилистов - М.М. Агаркова, Е.В. Ахтямовой, Э.Г. Баразговой, О.Е. Блинкова, Я.В. Вольвач, Н.А. Ган, М.В. Гардона, О.В. Домовцевой, В.А. Дронникова, А.В. Егорова, С.В. Завьяловой, Д.П. Звоненко, Е.А. Зориной, О.С. Иоффе, О.М. Козырь, О.А. Красавчикова, Л.А. Лунца, М.М. Марининой, Д.И. Мейера, С.А. Муромцева, А.А. Муталиевой, И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского, М.Р. Плиевой, К.П. Победоносцева, Т.Э. Погудиной, И.А. Покровского, К.С. Свиридова, А.П. Сергеева, И.А. Сердобольской, Н.В. Сирик, Д.П. Стригуновой, Е.А. Суханова, О.В. Ткаченко, Ю.К. Толстого, А.Е. Толстовой, А.Г. Хабибулина, Ю.А. Чеченова, Г.Ф. Шершеневича, Л.И. Шевченко, О.М. Щуковской, и др.

Объектом магистерского диссертационного исследования выступают закономерности гражданско-правового регулирования общественных отношений в сфере оказания туристских услуг.

Предметом магистерского диссертационного исследования являются нормы гражданского права, закрепленные в соответствующих нормативно-правовых актах, согласно которым осуществляется правовое регулирование отношений в сфере оказания туристских услуг.

Цель магистерского диссертационного исследования состоит в проведении комплексного анализа действующих нормативно-правовых актов и правоприменительной практики в сфере оказания туристских услуг.

Указанная цель обусловила определение **следующих задач научного исследования:**

- рассмотреть состояние института оказания туристских услуг на различных этапах своего развития;
- проанализировать источники правового регулирования общественных отношений в сфере оказания туристских услуг;
- определить правовую природу туристской услуги в действующем российском гражданском законодательстве;
- раскрыть содержание понятия «договор на оказание туристской услуги»;
- охарактеризовать стороны договора на оказания туристских услуг;
- рассмотреть существенные условия договора на оказание возмездной туристской услуги;
- выявить особенности гражданско-правовой ответственности по договору оказания туристских услуг;
- выработать соответствующие предложения по совершенствованию действующего российского гражданского законодательства, регламентирующего оказание возмездных туристских услуг.

Методологическую основу магистерского диссертационного исследования составляют концептуальные положения диалектической теории позна-

ния, а также основанные на ней общенаучные и частнонаучные методы исследования - логический, историко-догматический, сравнительно-правовой, формально-юридический и системно-аналитический.

Нормативную основу магистерского диссертационного исследования составили положения Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, действующих федеральных законов и иных нормативных правовых актов.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что настоящая магистерская диссертация представляет собой одну из попыток комплексного теоретико-правового исследования проблем оказания туристских услуг, опирающегося на новейшее российское гражданское законодательство.

В результате проведенного исследования обоснован и сформулирован ряд положений и выводов, выносимых на защиту:

- Туристская услуга представляет собой индивидуально-обособленную услугу, облаченную в правовую форму, соответствующую закону, оказание которой в комплексе услуг, входящих в туристский продукт, позволяет совершить путешествие согласно целям и потребностям туриста;

- Предлагается разграничивать категории "безопасность туристской услуги" - отсутствие недопустимого риска, нанесения ущерба жизни, здоровью и имуществу туристов во время совершения путешествия (экскурсии)" (подп. 3.2, 3.4 ГОСТа Р 50644-2009), обязанность обеспечения которой закреплена за туроператором (ст. ст. 6, 17.4 Закона о туристской деятельности, ст. 7 Закона о защите прав потребителей), и "личная безопасность" - безопасность жизни, здоровья, личная неприкосновенность туриста (экскурсанта), включая физическое (телесное) и психическое (моральное) состояние, а также частную жизнь и безопасность имущества туриста (экскурсанта) (подп. 4.2 ГОСТа Р 50644-2009), на обеспечение которой он имеет право (ст. ст. 6, 7, 14 - 16 Закона о туристской деятельности);

- Ввиду особой специфики туристских услуг (их комплексности, потенциальности и перманентности риска) не представляется возможным преду-

смотреть весь перечень событий, которые следует признать страховыми случаями. В связи с этим, в целях обеспечения максимальной защищенности российских туристов предлагается внедрить обязательное страхование от всех рисков, аналогично французскому полису, который наряду с всевозможными рисками предусматривает юридическую помощь и расходы на залог в случае обвинения туриста в преступлении.

Теоретическая и практическая значимость настоящего магистерского диссертационного исследования состоит в том, что сформулированные в нем выводы и сделанные автором предложения могут быть использованы для совершенствования действующего российского гражданского законодательства, регламентирующего оказание туристских услуг. Результаты настоящего исследования могут быть использоваться в дальнейших научных разработках по исследуемой проблематике, а также найти свое применение в правоприменительной деятельности.

Апробация результатов исследования. Магистерская диссертация выполнена, рассмотрена и одобрена на кафедре гражданского права и процесса НИУ Белгородский государственный национальный исследовательский университет. Отдельные выводы и предложения исследования нашли отражение в форме докладов и сообщений на научных, научно-практических конференциях по вопросам гражданского права различного уровня.

Отдельные теоретические положения настоящего исследования получили отражение в научных публикациях автора и находятся в электронном архиве открытого доступа НИУ "БелГУ".

Структура, объем, и содержание магистерской работы определены целями и задачами исследования. Работа состоит из введения, двух глав, содержащих семь параграфов, заключения и списка использованной литературы.

Глава 1.

ТУРИСТИЧЕСКИЕ УСЛУГИ В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1.1. Генезис гражданско-правового регулирования туристской деятельности в России

По справедливому утверждению С.В. Завьяловой, начало историографии туризма, если понимать под ним прежде всего путешествия, трудно датировать годом или даже столетием: люди путешествовали всегда¹. Закрепление складывающихся в сфере туризма общественных отношений в качестве объекта правового регулирования в России связывают со вторым десятилетием XX в. в силу признания абсолютной общественно-воспитательной полезности таких отношений как рычага идеологической пропаганды и коммунистического воспитания народа советской властью, придавшей им статус сферы туристско-экскурсионного обслуживания².

Исходя из отмеченного хронологическими границами изучения генезиса законодательства в сфере туристско-экскурсионного обслуживания в СССР с историко-правовой точки зрения стали 1917 - 1992 гг. Годы нижнего и верхнего временных пределов, кардинально изменившие общественно-государственное устройство России, предопределили тотальную модернизацию всех сфер жизни общества и их правового регулирования. Так, по утверждению В.П. Антонова-Саратовского, после Октябрьской революции 1917 г. туризм представлял собой "...часть культурной работы, глубоко политическое явление"³, а система источников правового регулирования этой сферы только начала свое формирование⁴.

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 3.

² Там же. - С. 3.

³ Антонов-Саратовский В.П. Основные задачи советского туризма. - М.: Госиздат, 1929. - С. 3.

⁴ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 4.

Для данного исторического этапа были характерны создание социально-экономических условий для зарождения и становления советской туристско-экскурсионной инфраструктуры, а также попытки централизации туристского и экскурсионного движения в единую систему обслуживания, осуществляемого в целях демонстрации истории революционной борьбы и популяризации социалистического строительства в СССР¹. Отмеченное, по мнению С.В. Завьяловой, объясняет происходившее на данном этапе смешение культурной и идеологической политики, сращивание сферы туристско-экскурсионного обслуживания с государственным аппаратом².

Туризм как сфера правового регулирования на данном этапе - один из рычагов идеологической пропаганды и коммунистического воспитания народа; вид спорта, путешествия, в которых развлечение и отдых соединяются с образовательными целями, "...новая форма классовой борьбы и в то же время социалистического строительства"³. Характерно, что это свое приоритетное значение туризм не утратит вплоть до распада СССР.

В исторической литературе отмечается, что первым актом, в котором принцип первоочередности идеологического воспитания нашел свое выражение, является подписанный 12 апреля 1918 г. В.И. Лениным Декрет СНК "О снятии памятников, воздвигнутых в честь царей и их слуг, и выработке проектов памятников Российской социалистической революции"⁴. В Декрете была подчеркнута необходимость организации экскурсий для рабочих и школьников, и в ноябре 1918 г. при Народном комиссариате просвещения РСФСР было создано бюро школьных экскурсий. В тот период, руководство советской республики задумывалось и о необходимости оздоровления населения страны, переживающей разруху и голод Гражданской войны. В связи с чем, в апреле 1919 г.

¹ Алексеев С.С. Право: опыт комплексного исследования. - М.: Статут, 1999. - С. 583.

² Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 6.

³ Антонов-Саратовский В.П. Основные задачи советского туризма. - М.: Госиздат, 1929. - С. 3.

⁴ Декрет СНК "О снятии памятников, воздвигнутых в честь царей и их слуг, и выработке проектов памятников Российской социалистической революции" // СУ РСФСР. - 1918. - №31. - Ст. 416.

В.И. Ленин подписал Декрет СНК "О лечебных местностях общегосударственного значения"¹.

Так, была заложена основа зарождающегося в республике туризма, получившего свое дальнейшее развитие в 1920-е годы. Его основные направления определяются идеологическими, познавательными и оздоровительными функциями². В то время начала свое формирование и система источников правового регулирования туристско-экскурсионного обслуживания. К числу, которых, следует отнести: Декрет СНК РСФСР "О домах отдыха" от 13 мая 1921 г.³; Постановление СНК РСФСР "Об освобождении и передаче в ведение курортных управлений помещений и зданий, пригодных для устройства санаториев в курортных местностях" от 11 июля 1921 г.⁴; Декрет СНК РСФСР "Об организации курортного дела" от 13 марта 1923 г.⁵; и др.

По всей стране создавались экскурсионные секции, экскурсии становились неотъемлемой частью учебного процесса в школах⁶. В результате чего возникла необходимость централизации управления данной сферой.

По утверждению Г.С. Усыскина, «советский туризм лишь на первом этапе развивался как общественная инициатива, а далее в силу искусственно созданного его социально-политического характера - как государственная монополия и до 1928 г. не имел ни организационного центра (существуют и действуют созданное в 1901 г. Российское общество туристов (далее - РОТ) и Наркомпрос), ни устойчивой нормативной базы вплоть до перехода в январе 1929 г. сферы туристско-экскурсионного обслуживания под контроль ВЛКСМ и проф-

¹ Декрет СНК "О лечебных местностях общегосударственного значения" // СУ РСФСР. - 1919. - №19. - Ст. 231.

² Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 6.

³ Декрет СНК РСФСР "О домах отдыха" от 13 мая 1921 г. // СУ РСФСР. - 1921. - №47. - Ст. 232.

⁴ Постановление СНК РСФСР "Об освобождении и передаче в ведение курортных управлений помещений и зданий, пригодных для устройства санаториев в курортных местностях" от 11 июля 1921 г. // СУ РСФСР. - 1921. - №53. - Ст. 316

⁵ Декрет СНК РСФСР "Об организации курортного дела" от 13 марта 1923 г. // СУ РСФСР. - 1923. - №21. - Ст. 255.

⁶ Экскурсионная работа в школах и ее учет // БНКП. - 1922. - №2. - С. 1 - 12.

союзов (ВЦСПС). В 1929 г. деятельность РОТ признана ВЦСПС неудовлетворительной, оно переименовывается в Общество пролетарского туризма РСФСР (далее - ОПТ РСФСР), одними из целей которого являются распространение идей организованного туризма и содействие обороне СССР путем военизации туризма и др»¹. В литературе отмечается, что «ОПТ РСФСР организовывало походы самодеятельных туристов, тогда как государственное акционерное общество "Советский турист" (Совтур), учредителем которого был Наркомпрос, а акционерами - граждане СССР, купившие его акции (1 акция - 1 рубль), являлось туристским объединением, обслуживавшим туристов на плановых маршрутах»².

В дальнейшем, при осуществлении ОПТ РСФСР 90% туристско-экскурсионного обслуживания в стране ему все же не хватает материальных мощностей, и СНК СССР в марте 1930 г. принимает Постановление "О слиянии государственного акционерного общества "Советский турист" с ОПТ РСФСР и создании Всесоюзного добровольного общества пролетарского туризма и экскурсий (ОПТЭ)"³. Несмотря на указание в названии ОПТЭ "добровольное общество", деятельность организации была публичной. Признание де-юре данного факта произошло только 17 апреля 1936 г. после принятия ЦИК СССР Постановления о ликвидации ОПТЭ с формулировкой "...отсутствие целесообразности дальнейшего развития туризма в рамках добровольного общества"⁴. Это подтверждает приведенный ранее тезис о проведении мероприятий по четкой централизации сферы туристско-экскурсионного обслуживания, ее сращению с органами государственного управления как одного из рычагов идейно-

¹ Усыскин Г.С. Очерки истории российского туризма. - СПб.: ИТД "Герда", 2000. - С. 100.

² Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 8.

³ Антонов-Саратовский В.П. Беседы о туризме. Азбука советского (пролетарского) туризма. - Л.: Красный пролетарий, 1930. - С. 115 - 116.

⁴ Постановление ЦИК СССР "О ликвидации Всесоюзного общества пролетарского туризма и экскурсий" от 17 апреля 1936 г. // СЗ СССР. - 1936. - № 21. - Ст. 187.

политического воспитания народа¹. В результате происходит переход всей инфраструктуры, принадлежавшей ОПТЭ, к ВЦСПС, а точнее, к созданному в его структуре Туристско-экскурсионному управлению. Начинается второй этап развития законодательства в сфере туристско-экскурсионного обслуживания в СССР (1936 - 1970 гг.), в рамках которого и последующих этапов на территории СССР развивается и выездной туризм. При этом если на первом этапе развиваются такие его виды, как: 1) по характеру организации - плановый и самостоятельный (в настоящее время эти виды определяются как организованный и неорганизованный); 2) по возрасту участников - детский, молодежный, туризм для взрослых; 3) по интенсивности - постоянный, сезонный; 4) по функциональному признаку - образовательный, познавательный (экскурсионный), лечебно-оздоровительный, - то в течение второго и последующих этапов отдельными направлениями станут и такие виды туризма, выделяемые по функциональному признаку, как рекреационный, спортивный (пешеходный, горный, водный, лыжный, горнолыжный, спелеологический, конный, велосипедный, автомобильный) и деловой. Немаловажно, что религиозный и этнический виды туризма не найдут своего развития вплоть до распада СССР².

Существенно, что развитие законодательства в сфере туристско-экскурсионного обслуживания в СССР сосредоточило в себе и создание новых форм управления сферой туристско-экскурсионного обслуживания, обусловленное уже сложившейся административно-командной системой, расцветом культа личности и агрессивной пропагандой спорта и туризма, а также полным уничтожением в годы войны туристско-экскурсионной инфраструктуры, затем ее восстановлением и выходом СССР на международный рынок туризма.

Следующим шагом после создания ТЭУ ВЦСПС стала передача всего руководства самостоятельным туризмом Всесоюзному совету физической культуры при ЦИК СССР, преобразованному впоследствии во Всесоюзный комитет

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 8.

² Бабкин А.В. Специальные виды туризма: Учеб. пособие. - Ростов н/Д: Феникс, 2008. - С. 10 - 11; Биржаков М.Б. Введение в туризм: Учебник. 7-е изд., перераб. и доп. - СПб.: Невский дом - ИД "Герда", 2004. - С. 54.

по делам физической культуры и спорта при ЦИК СССР, который фактически начинает действовать лишь в 1938 г., приняв Приказ № 649 "О мерах по развитию туризма и экскурсий среди трудящихся" от 19 февраля 1938 г.

Переживая в 1937 - 1941 гг. период жесткой комплексной реорганизации структуры управления туристско-экскурсионной сферой, ее подчинение административно-командной системе, основой которой служило тотальное планирование географии и кадровой политики, туризм продолжает развиваться. Однако "...с началом Великой Отечественной войны, - отмечает Г.Ф. Шаповал, - туристско-экскурсионная деятельность в стране полностью прекращена"¹.

Восстановлена эта деятельность была незадолго окончания Великой Отечественной войны решением секретариата ВЦСПС от 24 апреля 1945 г. "О восстановлении деятельности туристско-экскурсионного управления ВЦСПС"².

Указанное, по мнению С.В. Завьяловой, «позволяет констатировать сохранение заложенного в туризме его приоритетного качества - идейно-политического воспитания народа. Подтверждает это и тот факт, что по мере возрождения экономики страны, одержавшей победу над фашистской Германией, налаживается система туристско-экскурсионного обслуживания, все больше усиливается пропаганда советской власти. Приняты такие акты, как Постановление ЦК ВКП(б) от 27 декабря 1948 г. "О развитии физической культуры и спорта", согласно которому следовало создать условия максимальной популяризации туризма; Постановление Президиума ВЦСПС от 27 ноября 1959 г. "Об улучшении руководства развитием туризма профсоюзов", которое определяет необходимость создания на территории каждого края, области РСФСР ТЭУ; Постановление Совета министров СССР от 10 марта 1960 г. № 335 "О передаче профсоюзам санаториев и домов отдыха"; Постановление Президиума ВЦСПС от 30 мая 1969 г. № 411 "О мерах по дальнейшему развитию туризма и экскурсий в стране", обязывающее советы министров союзных республик, ЦК и сове-

¹ Шаповал Г.Ф. История туризма: Пособие. - М.: Экоперспектива, 1999. - С. 228.

² Долженко Г.П. Экскурсионное дело: Учеб. пособие (серия "Туризм и сервис"). - М.: ИКЦ МарТ; Ростов н/Д: ИЦ МарТ, 2005. - С. 39.

ты профсоюзов, ЦК ВЛКСМ принять меры по массовому развитию туризма и экскурсий, улучшению идейно-политического воспитания и повышению квалификации кадров для этих организаций, превращению туристско-экскурсионного дела в крупную отрасль обслуживания населения»¹.

В 1950 - 1960-е гг. была активизирована работа и в направлении молодежного туризма, что привело к необходимости создания самостоятельного государственного органа, которым в июне 1958 г. становится Бюро международного молодежного туризма "Спутник" (БММТ), занимавшееся не только зарубежными группами и организацией выездного туризма, но и внутренним молодежным туризмом².

К концу 1960-х годов из-за произошедших в стране перемен (ослабление цензуры, возникновение условий для зарубежных туристских поездок) туризм как сфера правового регулирования также претерпевает изменения: идеологическая его составляющая уступает место рекреационной; сфера туристско-экскурсионного обслуживания позиционируется как "диверсифицированный межотраслевой комплекс социально-бытовой инфраструктуры"³, включающий в себя экскурсионное обслуживание, транспорт, предприятия размещения и общественного питания, объекты развлекательного, познавательного и оздоровительного назначения. ЦСТЭ ВЦСПС разрабатывается широко развернутая, детально проработанная система нормативных правовых актов, наличие и содержание которых позволяет заключить, что сфера туристско-экскурсионного обслуживания, возглавляемая ЦСТЭ ВЦСПС, - сложный межотраслевой комплекс народного хозяйства⁴.

С 1970 по 1985 г. сфера туристско-экскурсионного обслуживания переживает пик своего развития: разрешаются вопросы усовершенствования сферы,

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 11.

² Там же. - С. 11.

³ Квартальнов В.А. Энциклопедия туризма: Справочник. - М.: Финансы и статистика, 2002. - С. 144.

⁴ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 13.

большей детализации ее правового регулирования, в том числе с учетом положений ратифицируемых международных договоров, а с 1986 по 1992 г. в результате кардинальной смены социально-экономической формации страны система туристско-экскурсионного обслуживания приходит в упадок¹.

В связи со значительной объемностью массива нормативных актов, регламентирующих сферу туристско-экскурсионного обслуживания в СССР исследуемого периода, целесообразным представляется ограничиться анализом актов, представлявших собой базис правового регулирования туристско-экскурсионного обслуживания, определяющего тенденции его развития: Конституция РСФСР 1978 г.² и ратифицированные СССР международные правовые акты в сфере туристско-экскурсионного обслуживания. Одним из ключевых ратифицированных источников стала Международная конвенция по контракту на путешествие (CCV) (Брюссель, 23 апреля 1970 г.). Которая, по справедливому утверждению Д.Р. Плиевой, представляя собой единственный международный договор, регулирующий обязательственные отношения в сфере туризма и вопросы ответственности туроператора³.

Важность ратификации СССР данного международного акта, как представляется, обусловлена полным отсутствием в СССР механизма правового регулирования договорных отношений туристов и туристских предприятий⁴. Ни в ГК РСФСР 1922 г., ни в ГК РСФСР 1964 г., равно как и в Основах гражданского законодательства СССР и республик 1961 г.⁵, не только не существовало понятия "туризм" как одного из направлений оказания услуг, но и не существовало такого договор вообще. Ратификация Международной конвенции по контракту на путешествие создала предпосылки для начала работы ЦСТЭ ВЦСПС

¹ Биржаков М.Б. Введение в туризм: Учебник. 7-е изд., перераб. и доп. - СПб.: Невский дом - ИД "Герда", 2004. - С. 71.

² Конституция РСФСР 1978 г. // ВВС РСФСР. - 1978. - № 15. - Ст. 407.

³ Плиева М.Р. Ответственность туроператора по договору оказания международных туристских услуг: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008. С. 13.

⁴ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 14.

⁵ Основы гражданского законодательства СССР и республик 1961 г. // ВВС СССР. - 1961. - № 50. - Ст. 525.

в направлении правового обеспечения договорного оформления отношений туристских предприятий с туристами, в связи, с чем 27 января 1987 г. коллегией ЦСТЭ ВЦСПС было принято Постановление № 1-14 "О состоянии и мерах по усилению договорно-правовой работы в туристско-экскурсионных организациях"¹.

Немаловажно, что Международная конвенция по контракту на путешествие (CCV) предусматривала способы защиты прав путешественников (туристов): возмещение убытков, прекращение или изменение правоотношения, что свидетельствовало о признании СССР путем ратификации данного акта значимости вопросов защиты прав туристов как потребителей туристско-экскурсионных услуг.

К ключевым международным актам, посвященным туризму и ратифицированным СССР, следует также отнести принятую Всемирной конференцией по туризму (Филиппины, 27 сентября - 10 октября 1980 г.) Манильскую декларацию по мировому туризму².

На практике правовое регулирование туристской деятельности осуществлялась на основе ведомственных нормативных актов, среди которых можно назвать Постановление коллегии ЦСТЭ от 26 мая 1987 г. № 9-19 "О правилах проведения туристских спортивных походов".

Перед тем как перейти к непосредственному анализу особенностей четвертого (современного) этапа, необходимо охарактеризовать и то обстоятельство, что к окончанию третьего этапа исторического развития законодательства СССР в сфере туристско-экскурсионного обслуживания в стране начинают свое формирование условия свободы предпринимательской деятельности, приоритетности договорных отношений, особо остро ставящие проблему необходимости специального законодательства не только в сфере туристско-

¹ Постановление № 1-14 "О состоянии и мерах по усилению договорно-правовой работы в туристско-экскурсионных организациях" от 27 января 1987 г. // Сборник официальных материалов ЦСТЭ. - 1987. - Вып. 19. - С. 91 - 100.

² Международный туризм: правовые акты / Сост. Н.И. Волошин. - М.: Финансы и статистика, 2000. - С. 186 - 203.

экскурсионного обслуживания, но и в области защиты прав потребителя¹. Следует отметить, что при наличии достаточного количества подзаконных ведомственных актов, регулировавших деятельность туристско-экскурсионных предприятий СССР, в то же время отдельными исследователями отмечалось отсутствие полноценного механизма гражданско-правовой защиты прав туристов и мер ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств туристско-экскурсионных предприятий².

Ю.Е. Булатецкий отмечает, что первой попыткой на пути разрешения проблемы стала разработка в 1988 г. законопроекта СССР "О качестве продукции и защите прав потребителей", в котором нормы о защите прав потребителей, к сожалению, содержались лишь в одном из его разделов и носили декларативный характер, а под "потребителем" понимались и физические, и юридические лица (это не позволило проекту стать законом)³.

Следующим шагом к созданию законодательства о защите прав потребителя стало принятие Закона СССР от 22 мая 1991 г. № 2184-1 "О защите прав потребителей", фактически не вступившего в силу в связи с распадом СССР. Вместе с тем Закон впервые предусматривал не существовавший ранее механизм реализации его норм, запрещал принятие ведомственных актов, регулирующих интересы потребителей, закреплял право граждан на возмещение морального вреда⁴.

Геополитические, а также экономические преобразования в стране привели к изменению системы органов управления, в том числе и туристско-экскурсионной сферой. 26 апреля 1988 г., руководствуясь решениями XXVII съезда КПСС, Президиум ВЦСПС постановил осуществить в 1988 г. перевод туристско-экскурсионных учреждений на новый способ хозяйствования (пол-

¹ Постановление Верховного Совета СССР № 1558-1 "О Концепции перехода к регулируемой рыночной экономике в СССР" от 13 июня 1990 г. // ВСНД и ВС СССР. - 1990. - № 25. - Ст. 464.

² Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 14.

³ Булатецкий Ю.Е. Потребительское право: Курс лекций. - М.: Норма, 2008. - С. 31.

⁴ Там же. - С. 31.

ный хозрасчет)¹, а в 1992 г. ЦСТЭ ВЦСПС был реорганизован в ОАО "ЦСТЭ-Интур - Центральный совет по туризму и экскурсиям". Госкоминтурист был упразднен, его правопреемником в марте 1993 г. объявлен Комитет Российской Федерации по туризму². В результате туризм из компетенции профсоюзов исключается; самостоятельный туризм вовсе, вплоть до настоящего времени, выпадает из внимания государства и, как следствие, из сферы правового регулирования; сохраняется лишь плановый туризм. Страна становится на путь коренных трансформаций системы органов государственной власти и радикальных реформ методов управления общественными процессами, формирования законодательной базы Российской Федерации - государства с рыночной экономикой.

1.2. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности на современном этапе

Принятие народным голосованием 12 декабря 1993 г. Конституции Российской Федерации³ ознаменовало возникновение нового на политической карте мира демократического федеративного правового государства, признающего человека, его права и свободы высшей ценностью, а их соблюдение и защиту - обязанностью государства (ст. ст. 1 - 2, п. 1 ст. 8 Конституции РФ).

На данном этапе туризм как сфера правового регулирования, сохраняя характер межотраслевого комплекса, обеспечивающего гражданам реализацию конституционного права на отдых, окончательно утрачивает свое идеологическое содержание. Туристская деятельность впервые признается приоритетной

¹ Постановление Президиума ВЦСПС от 26.04.1988 № 5-1 "О дальнейшем развитии и улучшении организации санаторно-курортного обслуживания, туризма и отдыха трудящихся" // Сборник нормативных актов по туристско-экскурсионной работе. - Т. 1. - С. 1, 22 - 29.

² Постановление Правительства РФ от 08.06.1993 № 537 "Об утверждении Положения о Комитете Российской Федерации по туризму" // САПП РФ. - 1993. - № 25. - Ст. 2364.

³ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. - 2014. - № 31. - Ст. 4398.

отраслью экономики, что, как представляется, объясняется ее растущим экономическим значением для государства¹.

Как было справедливо подмечено в юридической литературе, все нормативные правовые акты Российской Федерации, регламентирующие оказание туристских услуг, можно условно разделить на две группы: первая группа - нормативные правовые акты, относящиеся к неопределенному кругу юридических и физических лиц, но во многом определяющие работу субъектов туристской индустрии (общие акты)². Вторая группа - нормативные правовые акты, непосредственно регулирующие туристскую деятельность (специальные акты).

К первой группе относятся: Гражданский кодекс Российской Федерации³; Закон РФ № 2300-1 "О защите прав потребителей" от 7 февраля 1992 г.⁴; Федеральный закон РФ № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 8 августа 2001 г.⁵; Федеральный закон РФ № 108-ФЗ "О рекламе" от 13 марта 2006 г.⁶; Федеральный закон РФ № 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" от 9 июля 1999 г.⁷; Федеральный закон РФ № 52-ФЗ "О санитарно - эпидемиологическом благополучии населения" от 30 марта 1999 г.⁸; и др.

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 24.

² Волошин Н.И. Законодательство Российской Федерации о туристской деятельности // Журнал российского права. - 2002. - №11. - С.42.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (в ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - №5. - Ст. 410.

⁴ Федеральный закон РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 г. (в ред. от 01.05.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 3. - Ст.766.

⁵ Федеральный закон РФ № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 8 августа 2001 г. (в ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 33. - Ст.3430.

⁶ Федеральный закон РФ № 108-ФЗ "О рекламе" от 13 марта 2006 г. (в ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2006. - № 12. - Ст.1232.

⁷ Федеральный закон РФ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" от 9 июля 1999 г. (в ред. от 18.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1999. - № 28. - Ст.3493.

⁸ Федеральный закон РФ №52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" от 30 марта 1999 г. (в ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступающими в силу с 30.09.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1999. - № 14. - Ст.1650.

Ко второй группе актов, то есть к актам, непосредственно регулирующим туристскую деятельность, кроме Федерального закона РФ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" от 24 ноября 1996 г.¹, относятся: Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г.², установивший состав земель особо охраняемых территорий (глава XVII), в том числе земель рекреационного назначения, то есть предназначенных и используемых для организации отдыха, туризма, физкультурно - оздоровительной и спортивной деятельности граждан; Указ Президента РФ № 2058 "О мерах в случае возникновения чрезвычайных ситуаций для деятельности загранучреждений Российской Федерации и российских граждан, находящихся за рубежом" от 2 ноября 1994 г.³; Правила предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации. Утверждены Постановлением Правительства РФ № 1085 от 9 октября 2015 г.⁴; Постановление Правительства РФ № 83 "О специализированных службах по обеспечению безопасности туристов" от 24 января 1998 г.⁵; Положение об оказании помощи по страховым случаям гражданам Российской Федерации, находящимся на территории иностранного государства, утверждено Постановлением Правительства РФ № 1142 от 1 октября 1998 г.⁶.

В сфере туризма также действует ряд государственных стандартов, ут-

¹ Федеральный закон РФ №132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" от 24 ноября 1996 г. (в ред. от 28.12.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - №49. - Ст. 5491.

² Земельный кодекс Российской Федерации №136-ФЗ от 25 октября 2001 г. (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.11.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 44. - Ст.4147.

³ Указ Президента РФ № 2058 "О мерах в случае возникновения чрезвычайных ситуаций для деятельности загранучреждений Российской Федерации и российских граждан, находящихся за рубежом" от 2 ноября 1994 г. // Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 28. - Ст.2971.

⁴ Постановление Правительства РФ №1085 "Об утверждении Правил предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации" от 9 октября 2015 г. // Собрание законодательства РФ. - 2015. - № 42. - Ст.5796.

⁵ Постановление Правительства РФ № 83 "О специализированных службах по обеспечению безопасности туристов" от 24 января 1998 г. // Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 5. - Ст.621.

⁶ Постановление Правительства РФ №1142 "О реализации отдельных норм Федерального закона "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (вместе с "Положением об оказании помощи по страховым случаям гражданам Российской Федерации, находящимся на территории иностранного государства") от 1 октября 1998 г. (в ред. от 07.11.2015) // Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 41. - Ст.5020.

вержденных Госстандартом России, лежащих в основе сертификации туристских услуг. К ним относятся: Письмо Госстандарта России № ЮГ-110-19/2558 "О сертификации туристских услуг и услуг средств размещения" от 14 августа 2000 г.; ГОСТ 28681.0-90 "Стандартизация в сфере туристско - экскурсионного обслуживания"; ГОСТ Р 50644-94 "Туристско - экскурсионное обслуживание. Требования по обеспечению безопасности туристов и экскурсантов"; ГОСТ Р 50645-94 "Туристско - экскурсионное обслуживание. Классификация гостиниц"; ГОСТ Р 50681-94 "Туристско - экскурсионное обслуживание. Проектирование туристских услуг"; ГОСТ Р 51185-98 "Туристские услуги. Средства размещения. Общие требования"; ГОСТ Р 50690-2000 "Туристские услуги. Общие требования".

Одной из форм контроля за сферой предпринимательства туристских организаций является лицензирование туроператорской и турагентской деятельности. Согласно п. 2 Постановления Правительства РФ №901 "Об утверждении Положения о Федеральном агентстве по туризму" от 31 декабря 2004 г.¹, лицензирующим органом в данной сфере общественных отношений определено Федеральное агентство по туризму.

Путешествия, связанные с пересечением туристами государственной границы, предусматривают осуществление туристских формальностей, то есть проверку соблюдения туристами и туристскими организациями условий и правил, установленных государственными органами стран выезда и въезда. Туристские формальности - это паспортные, визовые, таможенные, медицинские, валютные правила, страхование туристов.

Все виды туристских формальностей регулируются законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Основные из них: Закон РФ № 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации"

¹ Постановление Правительства РФ №901 "Об утверждении Положения о Федеральном агентстве по туризму" от 31 декабря 2004 г. (в ред. от 31.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 11.01.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2005. - № 2. - Ст.159.

от 1 апреля 1993 г.¹; Федеральный закон РФ № 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" от 15 августа 1996 г.²; Федеральный закон №173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" от 10 декабря 2003 г.³; Указ Президента РФ № 371 "О совершенствовании порядка пересечения Государственной границы Российской Федерации" от 12 марта 1996 г.⁴; Указ Президента РФ № 488 "О мерах по обеспечению прав граждан Российской Федерации на свободный выезд из Российской Федерации" от 4 мая 1998 г.⁵; и др.

Как видим, нормативные правовые акты Российской Федерации, непосредственно регулирующие или участвующие в регулировании туристской деятельности, - это система актов частного или публичного права, нормы которых, будучи юридически разнородными, входят в комплексные отрасли законодательства. Нормы комплексного законодательства объединяются по предметным и целевым признакам и входят во вторичное комплексное образование (в нашем случае - в туристское законодательство), оставаясь при этом в своих основных отраслях⁶.

Объектом межгосударственного регулирования становится туристская деятельность, осуществляемая в странах СНГ. Основными актами о сотрудничестве государств - участников СНГ в области туризма являются: межправительственное соглашение "О сотрудничестве в области туризма". Принято правительствами государств - участников СНГ в городе Ашгабаде 23 декабря 1993 г.; рекомендательный законодательный акт "Об основных принципах сотруд-

¹ Закон РФ № 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" от 1 апреля 1993 г. (в ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.07.2016) // Ведомости СНД и ВС РФ. - 1993. - №17. - Ст. 594.

² Федеральный закон РФ № 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" от 15 августа 1996 г. (в ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №34. - Ст. 4029.

³ Федеральный закон №173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" от 10 декабря 2003 г. (в ред. от 18.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2003. - №50. - Ст. 4859.

⁴ Указ Президента РФ № 371 "О совершенствовании порядка пересечения Государственной границы Российской Федерации" от 12 марта 1996 г. // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №12. - Ст. 1059.

⁵ Указ Президента РФ № 488 "О мерах по обеспечению прав граждан Российской Федерации на свободный выезд из Российской Федерации" от 4 мая 1998 г. // Собрание законодательства РФ. - 1998. - №18. - Ст. 2021.

⁶ Алексеев С.С. Теория права. - М., 1995. - С. 198.

ничества государств - участников СНГ в области туризма". Принят Межпарламентской ассамблеей государств - участников СНГ 29 октября 1994 г.; межгосударственная целевая программа "Развитие туристских связей между государствами - участниками СНГ" (концепция). Одобрена постановлением Постоянной комиссии по вопросам культуры, науки, образования и информации Межпарламентской ассамблеи государств - участников СНГ от 14 февраля 1996 года.

Повышению значимости туризма способствуют программы и инициативы Всемирной туристской организации, образованной в соответствии с рекомендациями Генеральной Ассамблеи ООН как международная межправительственная организация в области туризма. Российская Федерация является членом Всемирной туристской организации, как правопреемник бывшего СССР, состоявшего в Всемирной туристской организации с момента ее образования (1975 г.). При активном участии Всемирной туристской организации, а также других международных организаций и обществ были проведены крупные международные мероприятия в сфере туризма и приняты акты, оказывающие существенное влияние на развитие туризма во всех странах мира. Отметим основные из этих актов: Манильская декларация по мировому туризму, принятая Всемирной конференцией по туризму (Манила, Филиппины, 1980 г.). В ней определена сущность туризма во всех его аспектах и та роль, которую он призван играть в изменяющемся мире. Конференция провозгласила 27 сентября Всемирным днем туризма; Документ Акапулько, принятый Всемирным совещанием по туризму (Акапулько, Мексика, 1982 г.), определил: государственные меры должны обеспечить социальное, культурное, образовательное, политическое и экономическое руководство сферой туризма; "Хартия туризма" и ее раздел "Кодекс туризма", одобренные 6-й сессией Генеральной ассамблеи ВТО (София, Болгария, 1985 г.). В этих международных документах отражена взаимосвязь права на отдых и социального прогресса; Гаагская декларация по туризму, принятая Межпарламентской конференцией по туризму (Гаага, Нидерланды, 1989 г.). Декларация провозгласила десять принципов, являющихся инст-

рументом международного сотрудничества в сфере туризма, средством сближения между народами; Директива Совета Европейского экономического сообщества "О путешествиях, отпусках и поездках, включающих все" от 13 июля 1990 года № 90/314/ЕЕС (Люксембург) установила: сделать более схожими между собой законодательные акты и административные распоряжения стран - членов Общего рынка, касающиеся путешествий, отпусков и "поездов, включающих все"; Декларация Всемирной конференции министров по туризму (Осака, Япония, 1994 г.). В ней показана роль туризма как крупнейшего мирового производителя услуг и основного источника занятости при условии дальнейшего совершенствования профессионального образования работников сферы туризма и проведения исследований в этой области; Монреальская декларация, принятая Генеральной ассамблеей Международного бюро социального туризма (Монреаль, Канада, 1996 г.), определившая, что главной целью социального туризма является обеспечение доступности туристского отдыха для всех, включая семьи, молодежь и пожилых лиц. Декларация установила критерии для определения социального туризма; Глобальный этический кодекс туризма, одобренный на 13-й сессии Генеральной ассамблеи ВТО (Сантьяго, Чили, 1999 г.), установил принципы деятельности в сфере туризма для органов государственной власти, туристских направлений, туроператоров, турагентов, туристов; и др¹.

1.3. Понятие туристских услуг в гражданском законодательстве России

В соответствии со ст. 1 Федерального закона РФ №132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" от 24 ноября 1996 г. туристская деятельность - туроператорская и турагентская деятельность, а также иная деятельность по организации путешествий. При этом под туроператорской деятельностью понимается деятельность по формированию, продвижению и

¹ Волошин Н.И. Законодательство Российской Федерации о туристской деятельности // Журнал российского права. - 2002. - №11. - С.43.

реализации туристского продукта, а под турагентской - деятельность по продвижению и реализации туристского продукта. Реализация туристского продукта - это деятельность туроператора или турагента по заключению договора о реализации туристского продукта с туристом или иным заказчиком туристского продукта, а также деятельность туроператора и (или) третьих лиц по оказанию туристу услуг в соответствии с данным договором.

В соответствии со ст. ст. 1, 10 Закона о туристской деятельности и п. п. 13, 14 Правил оказания услуг по реализации туристского продукта, утвержденных Постановлением Правительства РФ №452 от 18 июля 2007 г.¹, реализация туристского продукта осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме между туроператором (турагентом) и туристом (и/или иным заказчиком). Данный договор, согласно отмеченным нормам, опосредует деятельность туроператора (турагента) и/или третьих лиц по оказанию туристу комплекса услуг, входящих в туристский продукт, и определен законодателем как договор о реализации туристского продукта. Договор должен соответствовать законодательству Российской Федерации, в том числе законодательству о защите прав потребителей.

Между тем, согласно п. 2 ст. 779 ГК РФ, оказание туристских услуг опосредуется договором возмездного оказания услуг, т.е. договором, в силу которого исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществлять определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Однако закрепленная в Законе о туристской деятельности формулировка "договор о реализации туристского продукта", несмотря на то что под туристским продуктом понимается комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену, не позволяет идентифицировать договор о реализации туристского продукта как договор возмездного оказания услуг.

Существенно, что, как бы ни расценивался исследуемый договор, его ха-

¹ Постановление Правительства РФ №452 "Об утверждении Правил оказания услуг по реализации туристского продукта" от 18 июля 2007 (в ред. от 10.02.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2007. - №30. - Ст. 3942.

рактеристика будет неизменной: консенсуальный, возмездный, взаимный, публичный (п. 1 ст. 779 ГК РФ, ст. 10 Закона о туристской деятельности, п. п. 12, 13 Правил).

Причина отмеченной невозможности однозначной идентификации рассматриваемой договорной конструкции, на наш взгляд, кроется в самой формулировке "договор о реализации туристского продукта", предметом которого, согласно ст. 9 Закона о туристской деятельности, является не возмездное оказание услуг, а туристский продукт, пусть и выраженный в комплексе услуг.

Представляется, и здесь мы солидарны с мнением О.Н. Викуловой, Н.И. Волошина, Ю.В. Никоноровой, что понятие "туристский продукт" введено законодателем в целях оправдания регулирования отношений по оказанию туристских услуг посредством норм о договоре купли-продажи (что имело место в ст. 6 Закона о туристской деятельности вплоть до его редакции от 2007 г.; тем самым была предпринята попытка согласовать нормы Закона о туристской деятельности с международной практикой - непосредственно с нормами подп. 1.1, 1.3 Международной конвенции по контракту на путешествие (CCV) (Брюссель, 23 апреля 1970 г.), закрепляющими в качестве контракта на путешествие две возможные его разновидности: контракт на организацию путешествия и посреднический контракт на продажу путешествия¹.

Однако использование понятий "туристский продукт" и "реализация туристского продукта" в актуальной редакции отмеченного Закона, лишь вносит путаницу в вопрос о юридической природе рассматриваемого договора, не выражая сущности фактических отношений туроператора (турагента) и туриста как отношений в силу п. 2 ст. 779 ГК РФ по возмездному оказанию услуг.

В подтверждение справедливости данного вывода говорит и тот факт, что закрепление в Законе о туристской деятельности (ст. ст. 1, 6, 9 - 10.1) и Правилах (разделы 3 - 5) понятия "реализация", равно как и понятия "реализация ту-

¹ Волошин Н.И. Правовые основы туристской деятельности: Учеб. пособие. - М.: Советский спорт, 2002. - С. 69; Викулова О.Н. Комментарий к Федеральному закону "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" (постатейный). - М.: Юстицинформ, 2008; Никонорова Ю.В. Гражданско-правовое регулирование договора на туристическое обслуживание в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2007. - С. 82.

ристского продукта", привело к формированию в научной и учебной литературе устойчивого представления об интерпретации договора о реализации туристского продукта как договора розничной купли-продажи¹. Таким образом, дискуссия о правовой природе договора, опосредующего отношения по оказанию туристских услуг, не утратила своей актуальности и сегодня. Ввиду чрезвычайной значимости решения данного вопроса для целей гражданско-правового регулирования сферы туризма необходимым представляется привести сложившиеся в науке оппонирующие точки зрения на данную проблему.

Сторонники одной из них, поддерживая позицию законодателя, настаивали на справедливости закрепления договора купли-продажи в качестве договора, опосредующего отношения туроператора (турагента) и туриста, поскольку рассматривали туристский продукт как товар или право (гарантию) на услуги, предоставляемые туристу третьими лицами, состоящими в договорных отношениях с туроператором². Считалось, что это позволяет более эффективно защищать интересы потребителей услуг³, а также дать возможность более гибкого ведения бухгалтерского учета⁴. Последнее, как представляется, послужило возможной предпосылкой к закреплению законодателем понятия "реализация" в отношении туристских услуг в частности (ст. ст. 1, 6, 9 - 10.1 Закона о туристской деятельности, разделы 3 - 5 Правил).

Противоположное мнение было высказано Я.Е. Парцием, Е.Л. Писаревским, и др. Авторы приводят аргументы в пользу ошибочности закрепления договора купли-продажи как правовой формы отношений по оказанию турист-

¹ Ахтямова Е.В. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - Краснодар, 2007. - С. 98.

² Зорин И.Н., Квартальнов В.А. Энциклопедия туризма: Справочник. - М.: Финансы и статистика, 2002. - С. 261.

³ Терещенко А.Ю. О некоторых недостатках в договорных отношениях туристских фирм с туристами // Туристский бизнес. - 1999. - №1. - С. 30.

⁴ Герасимова А., Скапенкер М. Туристский бизнес: особенности бухучета и налогообложения // ЭЖ-Юрист. - 1996. - №14. - С. 23.

ских услуг¹.

По мнению А.Ю. Кабалкина, признание законодателем договора купли-продажи, не только не отвечает сущности туристских услуг и туристской деятельности в целом, но и искажает соотношение данных категорий². М.И. Брагинский, затрагивая вопрос о сущностной характеристике туристских отношений, говорит о ее непосредственном выражении в праве туриста требовать от контрагента оказания услуг³. С.Л. Соловьев, приводя собственные доводы, указывает, что "...продукт не может объединять в себе... несколько объектов гражданских прав", а следовательно, отношения туриста и турфирмы следует рассматривать как оказание услуг⁴.

Таким образом, несмотря на то что существовавшее ранее явное противоречие ст. 779 ГК РФ и ст. 6 Закона о туристской деятельности (вплоть до его ред. 2007 г.) в вопросе о виде договора, опосредующего обязательственные отношения туроператоров (турагентов) и туристов, в настоящее время устранено (договор купли-продажи заменен на договор о реализации туристского продукта), законодатель все же не вносит необходимой ясности для однозначного понимания норм Закона о туристской деятельности и не закрепляет в качестве договора, опосредующего отношения туроператора (турагента) и туриста, договор возмездного оказания услуг, как было предложено цивилистами⁵.

Немаловажно, что и судебная практика отражает существующие в рассматриваемом вопросе проблемы. Ее анализ позволил отметить ссылки на такие договоры, опосредующие отношения туриста и туроператора, как договор купли-продажи туристских услуг, договор на организацию туристского обслу-

¹ Парций Я.Е. Федеральный закон "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации": Комментарий // Хозяйство и право. - 1998. - №7. - С. 24; Писаревский Е.Л. Правовое регулирование туристской деятельности: Дис. ... канд. юрид. наук. - СПб., 1999. - С. 130.

² Кабалкин А.Ю. Договор возмездного оказания услуг. // Российская юстиция. - 1998. - №3. - С. 15.

³ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3. - М., 2011. - С226.

⁴ Соловьев С.Л. Возмездное оказание услуг в сфере туристского обслуживания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2006. - С. 20.

⁵ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 24.

живания, договор оказания услуг по организации туристской поездки, договор о реализации туристского продукта, договор на туристское обслуживание по организации туристской поездки¹. Есть и такое толкование, согласно которому "...туристские услуги не товар, и приравнивать куплю-продажу туристской путевки к условиям продажи конкретной вещи неправомерно"².

В.Я. Вольвач считает, что Закон об основах туристской деятельности, указывая на иную деятельность по организации путешествий, подразумевает: иную форму реализации туристских услуг, либо иную деятельность, не связанную с непосредственным оказанием туристу туристских услуг, но при этом касающуюся организации путешествия, либо иную деятельность, связанную с оказанием туристу услуг, позволяющих совершить путешествие, но не входящих в туристский продукт³.

Ученый считает, что сформулированное законодателем в таком виде легальное определение туристской деятельности дает возможность рассматривать в качестве одного из ее вариантов услуги в результате осуществления иной деятельности по организации путешествий⁴.

С точки зрения международного права Директива ЕС 90/314 от 13 июня 1990 г. "О комплексных путешествиях, турах и отдыхе" использует понятия "организатор" и "розничный продавец". Причем розничный продавец - "это лицо, которое продает или предлагает для продажи пэкидж-тур, созданный организатором. Розничный продавец дает консультации туристам о видах турпродукта, а также осуществляет бронирование билетов".

По сравнению с российским Законом об основах туристской деятельности, предусматривающим в качестве турагентской деятельности деятельность по продвижению и реализации продукта, уже на первый взгляд видно, что это

¹ Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Камчатского краевого суда по делу №33-345/2010 от 8 апреля 2010 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

² Постановление ФАС Северо-Западного округа по делу №А42-2384/2008. от 21 мая 2009 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

³ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 4.

⁴ Там же. - С. 5.

не тождественные виды деятельности, а следовательно, реализация туристского продукта могла бы рассматриваться в качестве иной деятельности по организации путешествия. Само наименование "розничный продавец" подразумевает перепродажу тура и заключение договора купли-продажи от своего имени. Примечательно, что и Закон об основах туристской деятельности ранее содержал конструкцию о купле-продаже туристского продукта, что создавало, вплоть до 2007 г., как неопределенность правового регулирования, так и противоречивость практики применения ГК РФ и Закона об основах туристской деятельности в названной части¹.

Примечателен в этой связи пример из судебной практики. Так, Судебная коллегия по гражданским делам Белгородского областного суда, кассационным Определением от 5 апреля 2011 г. по делу №33-1113В отменяя решение мирового судьи, указала: "Кроме того, судья не учел следующего. Согласно ст. 6 Федерального закона "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" турист имеет право на возмещение убытков и компенсацию морального вреда в случае невыполнения условий договора розничной купли-продажи туристского продукта (далее - договор) туроператором или турагентом в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Хотя в этой норме и указано на договор как на договор розничной купли-продажи туристского продукта, отношения между покупателем зарубежной путевки (тура) и туристической фирмой регулируются не по правилам купли-продажи, а по правилам договора возмездного оказания услуг (и соответствующего раздела Закона Российской Федерации "О защите прав потребителей"), что дает основания гражданам, чей отдых оказался испорченным, предъявлять претензии и иски к туристическим фирмам в России. Туристические услуги - не товар, и приравнивать куплю-продажу туристической путевки к условиям продажи конкретной вещи неправомерно. Правоотношения сторон в данном случае должны рассматриваться в контексте гл. 39 Гражданского кодекса Российской Федерации "Возмездное оказание услуг" и главы III Закона Российской Федерации "О защите

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 7.

прав потребителей" - "Защита прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)". За качество туристской услуги полностью отвечает тот, кто продал путевку"¹.

А.Ю. Кабалкин указывал, что в соответствии с Законом об основах туристской деятельности правовой формой услуг по туристическому обслуживанию признается не что иное, как договор розничной купли-продажи. "Но это не только не отвечает сущности последнего и самой туристской деятельности, но и фактически искажает соотношение названных категорий"².

На современном этапе правовой формой опосредующей предоставление туристских услуг признается договор о реализации туристического продукта. Проиллюстрируем это примерами из судебной практики.

Так, «Лонг Л.Ю., Лонг К.Т. обратились в суд с иском к Обществу с ограниченной ответственностью «Черное море» о защите прав потребителей, в обоснование своих требований указав, что 07 июля 2016 года между истцом Лонг Л.Ю. и ООО «Антур» заключен договор на реализацию туристского продукта, сформированный турагентом в виде путешествия в Тунис, Зарзис в срок с 14 июля 2016 года по 24 июля 2016 года. Стоимость тура в размере 76 500 руб. оплачена Лонг Л.Ю. полностью, что подтверждается квитанцией. В соответствии с п.9 договора ответственность в случаях отмены или изменения времени отправления и связанные с этим изменения в программе туристической поездки несет авиаперевозчик. Надлежащим доказательством факта заключения договора между пассажиром (туристом) и авиакомпанией является авиабилет. В связи с этим все заявления, претензии, связанные с авиаперевозкой и ее недостатками, предъявляются туристом непосредственно в авиакомпанию, предоставившую услуги по авиаперелету.

Согласно маршрутной квитанции электронного билета перелет осуществлен авиакомпанией «Азур эйр». Время вылета 15.30 часов по местному време-

¹ Кассационное определение Белгородского областного суда по делу №33-1113В от 5 апреля 2011 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

² Кабалкин А.Ю. Договор возмездного оказания услуг // Российская юстиция. - 1998. - №3-4. - С. 19.

ни, время прилета 19.20 часов. Однако фактически вылет был осуществлен в 00 час.15 минут, что на 08 часов 45 минут позже предполагаемого времени вылета. В связи с этим прибытие туристов в ночное время послужило поводом для лишения возможности провести день отдыха в Тунисе.

С учетом неоднократных изменений требований в соответствии со ст.39 ГПК РФ просили взыскать с туроператора ООО «Черное море» в пользу Лонг Л.Ю. денежные средства в счет уменьшения цены оказанной услуги в размере 3 825 рублей, в пользу Лонг К.Т. денежные средства в счет уменьшения цены оказанной услуги в размере 73 825 рублей.

Взыскать с ООО «Черное море» в пользу Лонг Л.Ю. неустойку за отказ в добровольном порядке соразмерно уменьшить цену оказанной услуги в размере 3 825 рублей, в пользу Лонг К.Т. неустойку за отказ в добровольном порядке соразмерно уменьшить цену оказанной услуги в размере 3 825 рублей. Судом установлено, что 07 июля 2016 года между истцами и ООО «Антур» заключен договор на реализацию туристского продукта, сформированный турагентом в виде путешествия в Тунис в срок с 14.07.2016. по 24.07.2016 ООО «Антур» забронировало в ООО «Черное море» турпродукт для туристов Лонг Л.Ю., Лонг К.Т., проживание в отеле <данные изъяты> в период с 14.07.2016 по 24.06.2016 в категории номера STANDARD ROOM (DBL), с питанием по системе AI, авиаперелет международной чартерной перевозкой по маршруту Казань - Джерба – Казань.

Стоимость тура в размере 76500 руб. оплачена истцами полностью, что подтверждается квитанцией. Обязательства по предоставлению информации об особенностях размещения в отеле, характере чартерного авиарейса, возложена непосредственно на агентство, заключающее договор о реализации турпродукта с потребителем, а также регулируется ст.10.1 Закона ФЗ РФ № «Об основах туристской деятельности в РФ».

Договор о реализации турпродукта истцы заключали непосредственно с ООО «Антур», что не противоречит ст.10.1 Закона № ФЗ РФ. Туроператор обязуется предоставлять информационное обеспечение, достоверную информацию

о туристском продукте условиях и организации и проведения туристского путешествия.

В свою очередь, заказчик, турагент обязан реализовывать турпродукт с использованием рекламных и ознакомительных материалов, предоставляемых туроператором. Следить за оперативной информацией туроператора и предоставлять туристам полную и достоверную информацию о продолжительности тура, датах и условиях перелета, дате и условиях проживания, питания, мер безопасности и особенностях пребывания в стране (в том числе об особенностях размещения в отеле, расчетном часе согласно международным правилам, времени освобождения номеров). Заказчик от своего имени обязан заключить с туристом договор о реализации туристского продукта (комплекса туристских услуг оказываемых за пределами РФ). При этом, заказчик обязан включить в Договор о реализации турпродукта существенные условия, предусмотренные действующим законодательством РФ.

Суд пришел к выводу, что исполнителем по договору о реализации туристического продукта является ООО «Черное море», услуги по перевозке истцов к месту отдыха включены в туристский продукт и в общую цену комплекса услуг. Факт задержки рейса истцов, который не оспаривался в судебном заседании, является нарушением п.1 ст.27 Закона РФ «О защите прав потребителей» об оказании услуг в срок, установленный договором.

Так, в силу абзацев 3, 4 ст.9 ФЗ «Об основах туристической деятельности в Российской Федерации» туроператор несет предусмотренную законодательством РФ ответственность перед туристом за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта (в том числе за неоказание или ненадлежащее оказание туристам услуг, входящих в туристский продукт, независимо от того, кем должны были оказываться или оказывались эти услуги). Туроператор отвечает перед туристами или иными заказчиками за действия (бездействие) третьих лиц, если федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ не установлено, что ответственность перед туристами несет третье лицо.

Как разъяснено в п.50 постановления Пленума Верховного Суда РФ N 17 от 28.06.2012 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей», применяя законодательство о защите прав потребителя к отношениям, связанным с оказанием туристских услуг, судам надлежит учитывать, что ответственность перед туристами (или) иным заказчиком за качество исполнения обязательства по договору о реализации туристского продукта, заключенному турагентом как от имени туроператора, так и от своего имени, несет туроператор (в том числе за неоказание или ненадлежащее оказание туристам услуг, входящих в туристический продукт, независимо от того, кем должны были оказываться или оказывались эти услуги), если федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации не установлено, что ответственность перед туристами несет третье лицо.

В связи с этим Верховный Суд РФ обратил внимание судов на то, что, например, по делам по спорам, возникающим в связи с осуществлением чартерных воздушных перевозок пассажиров в рамках исполнения договора о реализации туристского продукта, надлежащим ответчиком и исполнителем договора перевозки с потребителем признается туроператор, который в соответствии с пунктом 2 ст. 638 ГК РФ вправе без согласия арендодателя по договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства от своего имени заключать с третьими лицами.

Так как в спорных правоотношениях туроператором, юридическим лицом, осуществляющим деятельность по формированию, продвижению и реализации туристского продукта, выступает ООО «Черное море», суд с учетом длительности задержки рейса, посчитал возможным взыскать с ООО «Черное море» компенсацию морального вреда, причиненного некачественным оказанием услуги в размере 5000 рублей на каждого истца, а также штраф в размере в размере пятьдесят процентов от суммы, присужденной судом в пользу каждого

потребителя, в пользу Лонг Л.И. 3000 рублей (5000 +1000) x 50%, в пользу Лонг К.Т. 2500 рублей (5000) x 50%»¹.

Аналогичная позиция изложена и в Постановлении Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 22 декабря 2010 г. № Ф10-А39/00-2/2224².

Указанное позволяет сделать вывод, что на данный момент осуществление иной деятельности по организации путешествия в иной форме реализации туристских услуг и иными лицами, чем туроператор и турагент, практически невозможно, во-первых, в силу неясной формулировки закона, и, во-вторых, вследствие неоправданно ограничительного толкования действительного содержания нормы закона.

Поскольку отношения по туристическому обслуживанию многообразны и многоуровневые, можно предположить, что оказание услуги по организации путешествия не непосредственно туристу, а лицу, формирующему или продвигающему и реализующему туристский продукт, может быть квалифицировано как иная деятельность по организации путешествия³.

Однако этот довод сразу наталкивается на определение потребителя и констатацию невозможности для организации являться потребителем туристской услуги.

Между тем туристская услуга может рассматриваться или квалифицироваться в качестве таковой только относительно субъектов, ее потребляющих (с точки зрения ее потребителя, лица, в пользу которого она оказывается), какими организация и (или) индивидуальный предприниматель являться не могут⁴.

Туристский продукт определяется Законом об основах туристской дея-

¹ Решение Октябрьского районного суда г. Ижевска по делу № 2-789/2017 от 5 апреля 2017 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

² Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа № Ф10-А39/00-2/2224 от 22 декабря 2010 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

³ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 7.

⁴ Там же. - С. 8.

тельности как комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену (независимо от включения в общую цену стоимости экскурсионного обслуживания и (или) других услуг) по договору о реализации туристского продукта. Также данным Законом установлено, что туристская индустрия - это совокупность гостиниц и иных средств размещения, средств транспорта, объектов санаторно-курортного лечения и отдыха, объектов общественного питания, объектов и средств развлечения, объектов познавательного, делового, лечебно-оздоровительного, физкультурно-спортивного и иного назначения, организаций, осуществляющих туроператорскую и турагентскую деятельность, операторов туристских информационных систем, а также организаций, предоставляющих услуги экскурсоводов (гидов), гидов-переводчиков и инструкторов-проводников. Рассмотрение буквального текстового толкования приведенных понятий, на наш взгляд, дает возможность утверждать, что экскурсионная услуга (экскурсионное обслуживание) является дополнительной по отношению к перечисленным туристским услугам, с необходимостью не формирующей туристский продукт¹.

Этот вывод, кроме того, подтвержден толкованием Верховным Судом РФ ст. 1 Закона об основах туристской деятельности. Верховный Суд РФ указал следующее: "По смыслу статьи 1 Федерального закона от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ "Об основах туристической деятельности в Российской Федерации", подлежащего применению по данному делу, экскурсионная деятельность является формой организации туризма лицами, имеющими необходимую профессиональную подготовку"².

Вполне очевидно, что формулировка "форма организации туризма" подразумевает некую самостоятельность, которая не исключает и не может исключать в качестве одной из форм своего проявления дополнение к услугам, составляющим туристский продукт. То же относится к услугам гидов-переводчиков и другим услугам, предоставляемым в зависимости от целей пу-

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 12.

² Определение Верховного Суда РФ №78-Г10-35 от 22 декабря 2010 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

тешествия. Кроме того, если вспомнить о том, что туристская деятельность - это в том числе иная деятельность по организации путешествий, а также о том, что в определении туристской индустрии указано, что это совокупность, в частности, организаций, осуществляющих туроператорскую и турагентскую деятельность, а также организаций, предоставляющих услуги экскурсоводов (гидов), гидов-переводчиков и инструкторов-проводников, то вполне логичен следующий вывод. Иной деятельностью по организации путешествий является деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя, оказывающего по договору с лицом, которое вправе осуществлять туристскую деятельность, туристу (туристам) отдельные услуги, входящие в туристский продукт, а также оказывающего отдельные или комплексные услуги, дополнительные к туристскому продукту, когда эти дополнительные услуги являются субъективной целью путешествия. Таким образом, с одной стороны, Закон об основах туристской деятельности определяет перечень как услуг, в комплексе формирующих путешествие, так и иных услуг, входящих в него, но, с другой стороны, положения норм названного Закона, которые позволяют сделать данный вывод, гораздо шире легального определения туристского продукта¹.

В правоприменительной практике до настоящего времени отсутствуют какие-либо определенные единообразные критерии их разграничения. Подтверждением тому служит следующий пример из судебной практики².

В.Я. Вольвач считает, что при квалификации в качестве туристской услуги не нужно руководствоваться только тем, что туристическая деятельность - это деятельность по организации путешествий, поскольку, во-первых, Закон об основах туристской деятельности не дает исчерпывающего перечня деятельности по организации путешествий, а во-вторых, формулируя это определение на основе функционально-организационных признаков, законодатель за точку отсчета берет деятельность организации, с неизбежностью не квалифицирую-

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 13.

² Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа по делу № А13-4566/2008 от 21 июля 2009 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

щуюся как оказание туристских услуг¹.

Так, Закон об основах туристской деятельности определяет туризм как временные выезды (путешествия) граждан с постоянного места жительства в определенных целях, а туриста - как гражданина, посещающего страну (место) временного пребывания в определенных целях в период от 24 часов до 6 месяцев подряд или осуществляющего не менее одной ночевки. Таким образом, суть туризма в любом случае составляют осуществляемые с определенной целью выезд и сравнительно продолжительное пребывание в ином, чем постоянное место жительства, месте. Выезд в иное место подразумевает перевозку (доставку) в это место. Относительно продолжительное пребывание с точки зрения физиологии человека подразумевает размещение и питание. Следовательно, объективно путешествие невозможно осуществить без перемещения в иное место, т.е. без оказания услуг по перевозке туриста, без удовлетворения физиологических потребностей человека в пригодном для проживания и восстановления его сил жилище, т.е. без оказания услуг по размещению и питанию, причем эти услуги взаимосвязаны и только в комплексе могут обеспечить осуществление путешествия².

Несмотря на законодательное закрепление дефиниции, апологеты туризма и правоведы приводят собственные интерпретации данного понятия, предпринимая попытку более полно и четко отразить специфику туризма. В результате можно говорить о наличии нескольких основных подходов к определению понятия "туризм":

- временные выезды лиц с постоянного места жительства (А.В. Бабкин, М.Б. Биржаков, В.А. Квартальнов);
- временные перемещения людей, их нахождение вне постоянной среды обитания в течение периода времени, не превышающего 12 месяцев (Н.Н. Губенко, С.А. Маркова-Мурашова, Е.Л. Писаревский);
- сложная социально-экономическая система, социально-экономическое

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 14.

² Там же. - С. 15.

явление (К.С. Свиридов, Н.В. Сирик, Л.В. Щенникова).

Существенно, что авторами вне зависимости от приверженности к тому или иному подходу при определении туризма в качестве одних из основных характеризующих туризм признаков выделяются совершение перемещения в "свободное от работы время"¹, а также невозможность занятия лицом, совершающим путешествие, оплачиваемой деятельностью в местах временного пребывания, что соответствует законодательно установленному запрету.

Избрание в качестве ключевой именно этой составляющей, на наш взгляд, обусловлено не только словарным содержанием слова "tourisme", но и ее закреплением в нормах международных актов. Манильская декларация по мировому туризму закрепляет "право на отдых" (право на отпуск и свободу путешествий, туризм) (п. 4). Гагская декларация Межпарламентской конференции по туризму определяет туризм как "...вид деятельности... превратившейся в важную форму использования свободного времени отдельных лиц..."².

В частности, Н.В. Сирик определяет туризм как многообразное социально-экономическое явление, в то же время указывая на необходимость совершения туристских перемещений в свободное время³. Н.Н. Губенко, Е.Л. Писаревский определяли туризм как "...деятельность лиц, путешествующих и пребывающих в местах, находящихся за пределами их обычной среды... с целью отдыха, деловыми и другими целями"⁴. В.А. Квартальнов, рассматривая туризм как частный случай путешествия (перемещения людей во времени и пространстве), отмечает, что "...под туризмом следует понимать временное перемещение людей... в свободное время в целях получения удовольствия и отдыха, оздоровительных, гостевых... или в профессиональных целях, но без занятия оплачи-

¹ Международный туризм: правовые акты / Сост. Н.И. Волошин. - М.: Финансы и статистика, 2000. - С. 186.

² Там же. - С.187.

³ Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг в гражданском праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2001. - С. 25.

⁴ Губенко Н.Н., Писаревский Е.Л. Законодательство в сфере туризма. Состояние и перспективы // Туризм: право и экономика. - 2003. - №1. - С. 4.

ваемой работой в посещаемом месте"¹. Определение туризма, сформулированное М.Б. Биржаковым, отличается от последнего лишь в части запрета: "...без занятия в месте временного пребывания (посещения) работой, оплачиваемой из местного финансового источника"². А.В. Бабкин, рассматривая признаки туризма и выделяя в качестве наиболее важного непосредственно "свободное время", указывает, что под ним в туризме следует понимать время отпуска, каникул, выходные и праздничные дни, время после выхода на пенсию³. Однако безоговорочное выделение указанных признаков как важнейших мы склонны рассматривать критически по причине возникающего вопроса о легитимности существования делового туризма⁴.

Деловой туризм позиционируется в теории туризма как путешествие со служебными или профессиональными целями, к которому помимо конгрессно-выставочного и интенсив-туризма относят и бизнес-поездки, одними из целей которых являются проведение переговоров и заключение контрактов. Представляется, что в большей массе своей такие сделки являются возмездными. В результате, совершая поездку в части конгрессно-выставочного туризма или бизнес-поездку, лицо нарушает важнейшие признаки туризма: совершает временный выезд не в свободное, а в рабочее время, а также имеет целью получение дохода от источников в стране (месте) временного пребывания⁵. Существенно, что не только деловой туризм нарушает законодательно установленный запрет занятия деятельностью, связанной с получением дохода от источников в стране (месте) временного пребывания⁶.

В.Я. Вольвач выделяет следующие признаки, по которым услуги могут быть отнесены к туристским: а) действия (деятельность), объективно необхо-

¹ Квартальнов В.А. Энциклопедия туризма: Справочник. - М.: Финансы и статистика, 2002. - С. 22

² Биржаков М.Б. Введение в туризм: Учебник. 7-е изд., перераб. и доп. - СПб.: Невский дом - ИД "Герда", 2004. - С. 37.

³ Бабкин А.В. Специальные виды туризма: Учеб. пособие. - Ростов н/Д: Феникс, 2008. - С.6.

⁴ Стригунова Д.П. Понятие международного туризма // Современное право. - 2005. - №7. - С. 64 - 65.

⁵ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 34.

⁶ Там же. - С. 34.

димые и позволяющие совершить путешествие; б) действия (деятельность), объективно необходимые и позволяющие поддерживать нормальную жизнедеятельность человеческого организма в период совершения путешествия; в) действия (деятельность), объективно необходимые и позволяющие достичь субъективной цели путешествия¹.

На первый взгляд по этим признакам каждая из услуг, оказываемых в комплексе, может быть отнесена к туристской. Соответственно, все остальные по отношению к этим услугам являются связанными с туристской деятельностью. В плане практическом и теоретическом услугами, связанными с туристской деятельностью, по нашему мнению, являются услуги, дополняющие туристский продукт, отсутствие которых не влияет на потребительские свойства последнего и позволяет совершить путешествие в соответствии с его целью (целями). В частности, к таковым относятся экскурсионные, образовательные, косметические услуги, лечебные процедуры и т.д., если таковые не являются субъективной целью путешествия. Конечно, можно возразить, что исходя из указанного определения те же экскурсионные услуги могут относиться как к туристским, так и к связанным с туристской деятельностью. Действительно, данная точка зрения учитывает субъективный подход туриста. В.Я. Вольвач предлагает делать это не автоматически, а только в том случае, если гражданин заявляет определенную цель путешествия, турфирма формирует программу путешествия или предоставляет тур, исходя из указанной цели, стороны фиксируют заявленную цель и требуемые в этом случае потребительские свойства в договоре и турпутевке или соглашении об изменении либо о дополнении заключенного договора².

В этом случае неучет цели, с одной стороны, не создает потребительной стоимости, а с другой стороны, не формирует комплекса услуг, который объективно необходим как для совершения путешествия, так и для достижения его цели. При этом такие услуги, как экскурсионные, по нашему мнению, меняют

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 15.

² Там же. - С. 16.

свое качество, переходя из разряда необязательных и единичных, осуществляемых в соответствии с тематикой, избранной исполнителем, в разряд обязательных, осуществляемых в соответствии с определенным графиком, тематикой и программой согласно заказу туриста. Кроме того, они, возможно, вообще перестают быть экскурсионными, поскольку становятся фактически программой обучения, а не "поездкой куда-нибудь, посещением чего-нибудь с образовательной или уведомительной целью", т.е. фактически без четко сформулированной или возникшей потребности в этой поездке и ее цели¹.

Именно цель туриста - совершение путешествия - делает поездку туристической, а услуги, оказываемые для достижения этой цели, туристскими. Названная цель влияет также на объем и содержание потребительских свойств и в конечном счете создает потребительную стоимость, формируя единственно возможный комплекс услуг, необходимых для достижения цели. Однако применительно к указанному совершенно ясно, что эти комплекс услуг и потребительная стоимость не могут быть однородными хотя бы потому, что в их основе лежит субъективный критерий - индивидуальная необходимость потребителя в совершении путешествия. Таким образом, в любом случае цель остается единой - совершение путешествия, но ее достижение зависит от субъективных критериев: потребности и индивидуальных интересов индивида (кого-то интересует подготовка по программе дайвинга, а кого-то - спа-процедуры). Следовательно, в каждом конкретном случае для достижения цели необходим разный комплекс услуг².

В силу невозможности исключения субъективного критерия при формировании потребительских свойств туристского продукта - комплекса услуг, оказание которых является предметом туристского договора, по нашему мнению, не лишен оснований следующий вывод. Услуги, связанные с туристской деятельностью, могут менять свое качество, трансформироваться, переходя в разряд туристских. Механизм трансформации является договорным. Момент

¹ Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. 13-е изд. - М., 1981. - С. 805.

² Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 16.

трансформации - момент заключения договора на туристское обслуживание в результате новой оферты туриста (в случае отказа туриста от заключения договора на указанных в публичной оферте условиях) или иного соглашения сторон об изменении или о дополнении названного договора. Примечательно, что как более давние определения, так и сравнительно новые не обходятся без указания на цель оказания услуг. "По туристскому договору одна сторона (организатор путешествия) обязуется в соответствии с согласованными требованиями оказать другой стороне (туристу) своими средствами либо средствами третьих лиц комплекс услуг, позволяющих совершить заграничное путешествие, а другая сторона (турист) обязуется оплатить их"¹.

Туристские услуги - это индивидуально-обособленные услуги по размещению, перевозке, питанию, экскурсионному обслуживанию туристов, услуги гида-переводчика, а также иные услуги, предоставляемые в зависимости от целей туризма и не являющиеся сопутствующими перевозке или размещению².

Указанное приводит к выводу о том, что отсутствие цели совершить турпоездку не может сделать поездку туристической, а следовательно, и услуги по ее организации не являются туристскими. Примеры: выезд на лечение в санаторий, за границу на образовательный семинар; изменение цели поездки с туристической на цель устройства на работу.

Действительно, как услуги по перевозке, размещению и питанию, так и экскурсионные услуги являются автономными. Они могут быть оказаны и отдельно, и в комплексе, вне рамок туристского договора, при этом не становясь туристскими в обязательном порядке. Соответственно, для признания и квалификации услуги в качестве туристской, по мнению В.Я. Вольвач, необходимы, помимо указанных выше, следующие условия: а) действия (деятельность), формирующие (составляющая) единый комплекс услуг, необходимых и позволяющих совершить путешествие в соответствии с его целью; б) предназначен-

¹ Иванов А.П. Правовое регулирование международных туристских отношений. - М., 1973. - С. 39.

² Писаревский Е.П. Туристская деятельность: проблемы правового регулирования. - Владивосток, 1999. - С. 124, 125.

ность услуги туристу-потребителю; в) оформление оказания услуги лицом, которое вправе осуществлять туристскую деятельность (туроператор, турагент), в соответствии с требованиями Закона об основах туристской деятельности, т.е. с применением договора на туристическое обслуживание и турпутевки; г) исполнение услуги лицом, которое вправе осуществлять туристскую деятельность (туроператор, турагент), или третьим лицом (лицами) на основании договора с лицом, которое вправе осуществлять туристскую деятельность (туроператор, турагент)¹.

Согласно п. 8.1 Инструкции по учету платных услуг населению, утвержденной Постановлением Госкомстата России № 156 от 24 сентября 1992 г., в туристско-экскурсионные услуги включались услуги пассажирского транспорта; проживание и питание в туристских гостиничных комплексах, туристских центрах, гостиницах, турбазах, пансионатах, кемпингах; проживание в арендованных средствах размещения других ведомств и индивидуальном жилье граждан; экскурсионное, туристско-оздоровительное, культурно-массовое обслуживание и т.п.

Как справедливо подмечено в юридической литературе, даже на первый взгляд формулировка "туристско-экскурсионные услуги... и т.п." свидетельствует об открытом перечне таких услуг и позволяет сделать вывод, что названный правовой акт не отвечал и не мог отвечать на вопрос о минимально необходимом наборе услуг, формирующих туристский продукт². Также невозможно сделать этот вывод из положений Закона об основах туристской деятельности, поскольку он не содержит ни понятия туристской услуги, ни определения ее отличий от туристского продукта.

Общероссийский классификатор услуг населению ОК 002-93 (ОКУН) включает группу 06 "Туристские и экскурсионные услуги", однако далее в тексте группа 060000 называется по-иному: "Туристские услуги и услуги средств размещения для временного проживания туристов". Такие противоречия в рам-

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 17.

² Там же. - С. 17.

ках одного акта свидетельствуют об отсутствии какого-либо четкого подхода к пониманию и выделению признаков отнесения к туристским услугам, их отграничению от иных услуг с точки зрения не только формально-юридической, но и экономической. Подгруппа 061000 "Туристские услуги" включает следующие виды: услуги туроператора по организации внутреннего туризма; услуги туроператора по организации выездного туризма; услуги туроператора по организации въездного туризма; услуги турагента; услуги при самостоятельном туризме и экскурсионные услуги.

Таким образом, любые услуги, оказываемые туроператором в рамках организации форм туризма, а также любые услуги турагента, отдельные услуги, оказываемые туроператором и турагентом, рассматриваются как туристские. Исходя из приведенных наименований, касающихся услуг туроператора и турагента и их содержания, прослеживается, пожалуй, единственный критерий отнесения услуг к туристским: их оказание туроператором или турагентом. Однако этого критерия недостаточно ни для отграничения туристской услуги от иных услуг, ни для всеобъемлющего вывода о минимально необходимом для совершения путешествия комплексе услуг. Совершенно не поддается объяснению включение в качестве туристских услуг при самостоятельном туризме экскурсионных услуг. Определение их в качестве вида туристских презюмирует не что иное, как их статус туристских услуг независимо от целей путешествия, характера деятельности и признаков субъекта туристической деятельности, от вхождения в состав тура¹.

Между тем международное право, начиная с 1990 г. выработало как подход к определению туристского продукта, позволяющий установить минимальный набор услуг, необходимый для квалификации этого набора в качестве турпакета, так и подход к пониманию отдельной туристской услуги.

Директива ЕС № 90/314/ЕЕС от 13 июня 1990 г. "О пэкидж-турах, путешествиях и отдыхе" признает комплексом услуг или комплексной услугой "заранее подготовленную комбинацию не менее двух из следующих услуг: а) пе-

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 18.

ревозки, б) размещения, в) других туристских услуг, не являющихся сопутствующими к перевозке или размещению и не составляющих существенную часть пакета, в случае если они проданы или предлагаются для продажи по цене, включающей в себя стоимость всех услуг, а обслуживание охватывается периодом более 24 часов или не менее одной ночевки. Отдельная оплата услуг, входящих в турпакет, не освобождает организатора или продавца от обязательств, вытекающих из Директивы"¹.

Таким образом, указанная Директива распространяется только на те услуги, которые формируют туристский продукт и являются в данном случае туристскими. Из определения следует, что формирующие путешествие туристские услуги могут иметь различные сочетания: перевозку и размещение, перевозку и туристские услуги, размещение и туристские услуги, а значит, каждая из них в конкретном случае может отсутствовать в зависимости от цели путешествия и необходимого для ее реализации набора услуг.

Изложенное приводит к выводу о том, что сформулированная в Законе об основах туристской деятельности категория туристского продукта как лексически, так и по содержанию не отвечает ни сути, ни правовой природе отношений по туристическому обслуживанию. Данный вывод подтверждается следующим. Термин "продукт" по своему лексическому значению относится к объектам материального мира, т.е. к существующим в объективной реальности в данный период (промежуток времени), что не отражает всей специфики характеристик объекта правоотношения по оказанию туристских услуг. Правовая природа обязательства по оказанию услуг, в том числе туристских, определяется его предметом - оказанием услуги, а не туристским продуктом и его реализацией.

Содержание понятия туристского продукта свело перечень услуг, позволяющих совершить путешествие, к двум услугам: перевозке и размещению. Это, во-первых, делает невозможным регулирование отношений при отсутствии необходимости оказания одной из перечисленных услуг; во-вторых, созда-

¹ Стригунова Д.П. Соотношение понятий "услуга" и "обслуживание" в сфере туризма // Современное право. - 2005. - №4. - С. 23.

ет неопределенность в статусе иных услуг, оказание которых необходимо для совершения турпоездки, а следовательно, и неопределенность в вопросах ответственности за исполнение этих услуг; в-третьих, не учитывает существенную особенность отношений, заключающуюся в том, что для совершения путешествия недостаточно однородного комплекса одних и тех же перечисленных услуг¹.

Наличие легального понятия туристского продукта приводит к выводу о существовании императивно установленного закрытого перечня туристских услуг, что противоречит самой сути отношений по оказанию туристских услуг. Кроме того, необходимо принимать во внимание, что каждая из этих услуг индивидуально обособлена, оказание отдельно одной из них вне рамок обязательства по туристическому обслуживанию не влечет с необходимостью предоставления другой, они независимы друг от друга. В этом и заключается специфика туристской услуги, которая становится таковой только в едином неразделимом комплексе услуг, позволяющих совершить путешествие в соответствии с его целями и удовлетворить потребность в нем².

Обобщая изложенное, мы пришли к следующим выводам. Туристская услуга представляет собой индивидуально-обособленную услугу, облаченную в правовую форму, соответствующую закону, оказание которой в комплексе услуг, входящих в туристский продукт, позволяет совершить путешествие (является условием совершения путешествия) согласно целям и потребностям туриста.

¹ Беляева Н.А. Договор на оказание туристских услуг, с точки зрения потребителя // Туризм: право и экономика. - 2007. - №4. - С.32.

² Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг как средство реализации прав граждан на отдых // Туризм: право и экономика. - 2009. - №1. - С. 44.

Глава 2.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР НА ОКАЗАНИЕ ТУРИСТСКОЙ УСЛУГИ

2.1. Понятия договора на оказание возмездной туристской услуги и его правовая характеристика

Договор на оказание возмездной туристской услуги, являясь правовой основой отношений между организатором путешествий и туристом, определяет какие туристские услуги по составу формируют и фактически создают туристский продукт. При этом, устраняется не только индивидуальность каждой конкретной услуги, входящей в туристский продукт, но и возможность регулирования ее оказания лишь общими и специальными нормами, относящимися к данной услуге. Такая возможность остается только в случае, прямо установленном законом, а также если существо отношений не противоречит отношениям по оказанию туристских услуг¹.

Тема юридической сущности договорных отношений между организатором путешествий и туристом стала предметом самых подробных и многочисленных обсуждений.

Несмотря на то что в российской юридической науке разграничение договора возмездного оказания услуг и договора купли-продажи представляется малоинтересным, так как договор возмездного оказания услуг в отличие от договора подряда не предполагает ни создания вещи, ни последующей ее передачи заказчику, этот вопрос неожиданно приобрел значение².

Это было связано как с новизной регулирования отношений в сфере туризма, так и с положениями ст. 6 Закона об основах туристской деятельности, в соответствии с которыми к правам туриста были отнесены требования возмещения убытков и компенсации морального вреда "в случае невыполнения усло-

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 28.

² Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. - М., 1999. - С. 233.

вий договора розничной купли-продажи туристского продукта".

Причем авторы дискуссии имели прямо противоположные точки зрения. Так, одни полагали, что существо отношений между турфирмой и туристом составляет купля-продажа права получения набора туристских услуг и поэтому в данном случае неприменимы нормы гл. 39 ГК РФ¹. Точка зрения других в самом общем виде состояла в том, что правовой формой приведенных отношений является договор возмездного оказания услуг, они (отношения) ничем не отличаются от отношений, например, с аудиторской фирмой того, кто обращается за соответствующими услугами². В том и другом случае сущность договора состоит в возникновении у одного лица (туриста, клиента аудиторской фирмы) права по отношению к контрагенту требовать оказания последним определенных услуг. Признание договора розничной купли-продажи правовой формой услуг по туристическому обслуживанию не отвечает сущности договора и самой туристской деятельности, более того, искажает соотношение названных категорий³.

Спор этот имел не только научный, но и практический характер. Практика разрешения споров судами свидетельствовала о применении к отношениям туриста и туристской фирмы отношений покупателя и продавца⁴.

И лишь решение Верховного Суда РФ, разъяснившее, что правоотношения сторон в данном случае должны рассматриваться в контексте гл. 39 "Возмездное оказание услуг" ГК РФ и гл. III "Защита прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)" Закона РФ "О защите прав потребителей", а также вынесение протестов на решения городских судов в период с 1998 по 2002 г. позволили изменить ситуацию.

¹ Герасимова А., Скапенкер М. Туристический бизнес: особенности бухучета и налогообложения // Экономика и жизнь. - 1996. - № 14. - С. 23; Экономика современного туризма / Под ред. Г.А. Карповой. - СПб., 1998. - С. 138; Терещенко А. О некоторых недостатках в договорных отношениях туристских фирм с туристами // Туристический бизнес. - 1999. - № 1. - С. 30; Сергеев В.И. Договор об оказании международных туристских услуг // Право и экономика. - 1998. - № 4. - С. 18.

² Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. - М., 1999. - С. 234.

³ Кабалкин А.Ю. Договор возмездного оказания услуг // Российская юстиция. - 1998. - №3 - 4. - С. 15.

⁴ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 29.

Так, житель Санкт-Петербурга Т. приобрел три путевки в Грецию в турфирме "Селена-Центр". Согласно договору было забронировано два отдельных номера - одноместный и двухместный, но по независящим от греческой стороны причинам принимающая фирма предоставила двухкомнатный четырехместный номер. Вернувшись на родину, Т. обратился в суд, но Дзержинский федеральный суд Санкт-Петербурга в иске отказал, сославшись на ст. 476 ГК РФ и ст. 18 Закона РФ "О защите прав потребителей". Т. разъяснили, что он приобрел товар, за недостатки которого после передачи его покупателю продавец ответственности не несет, особенно если недостатки возникли в результате действий третьих лиц. Кассационная инстанция состоявшееся решение оставила без изменения, надзорная инстанция также не нашла оснований для принесения протеста. Т. обратился в Верховный Суд РФ. Верховный Суд РФ вынес протест на решение городского суда Санкт-Петербурга, указав в решении, что туристские услуги - не товар и приравнивать куплю-продажу туристской путевки к условиям продажи конкретной вещи неправомерно¹.

Следует отметить, что Закон об основах туристской деятельности в последней редакции оперирует понятием "договор о реализации туристского продукта", ни в одной его статье не указан тип, к которому относится вид договора, заключаемого организатором путешествий с туристом. И только косвенно о виде этого договора и существе возникающих правоотношений можно судить по двум предложениям в ст. 1 и 9 Закона об основах туристской деятельности.

Конечно, можно возразить, что Роспотребнадзор в целях формирования единой правоприменительной практики при реализации Закона об основах туристской деятельности территориальными органами своих полномочий дал подробные разъяснения по защите прав потребителей в сфере туристического обслуживания, согласно которым к договору о реализации туристского продукта применяются правила, установленные гл. 39 ГК РФ и гл. III Закона РФ "О

¹ Определение Верховного Суда РФ №50-В11-3 от 28 июня 2011 г. // СПС Консультант Плюс: судебная практика.

защите прав потребителей"¹. Однако письмо Роспотребнадзора не может регулировать данные отношения, поскольку не составляет гражданское законодательство согласно п. 2 ст. 3 ГК РФ. То, что оно содержит норму гражданского права, фактически расширительно толкующую положение данного Закона, вполне может рассматриваться как противоречие в этой части Закону.

Отметим, что такая неопределенность законодателя в вопросах типа и вида договора и отсутствие легального определения туристского договора создают возможности иного правового регулирования в результате отнесения к другому типу и применения правил, регулирующих иной вид договора, а также, что особенно часто происходит на практике, разделения комплекса услуг на отдельные услуги, оказываемые разными лицами в целях "размывания" ответственности исполнителей. В доктрине российского гражданского права в отличие от права прецедентного тема злоупотребления правом практически не разработана, и применение ее на практике вызывает большие трудности.

Считаем, что для определения правовой природы договора между туристом и организатором путешествий имели и имеют существенное значение следующие положения. Согласно ст. 9 Закона об основах туристской деятельности туроператор обеспечивает оказание туристам всех услуг, входящих в тур, на основании договоров с лицами, предоставляющими эти услуги, и несет ответственность перед туристами за неисполнение обязательств этими лицами.

То есть специфика туристских отношений состоит в возложении исполнения организатором путешествия туристского обязательства на третьих лиц, которые фактически исполняют обязательство должника, при этом не находясь в правовой связи с туристом; двустороннем характере договора на туристическое обслуживание; ответственности организатора путешествий за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение.

¹ Письмо Роспотребнадзора № 0100/8935-07-32 "Об особенностях правоприменительной практики, связанной с обеспечением защиты прав потребителей в сфере туристического обслуживания" от 31 августа 2007 г. // СПС Консультант Плюс: Версия Проф.

Исходя из указанной специфики, когда тур приобретается организатором путешествия для удовлетворения потребностей иного лица (лиц), существо отношений состоит, очевидно, в соглашении об оказании услуг третьим лицам - туристам. И оплата осуществляется именно за оказание услуг третьим лицам, а не за передачу права на комплекс услуг организатору путешествия.

Если же предположить, что организатор путешествия приобретает право на тур по договору с принимающей стороной, то придется признать, что самостоятельно реализовать это право, осуществить его он не может, он имеет лишь возможность потребовать от принимающей стороны совершения определенных действий в рамках гражданско-правового обязательства в отношении третьих лиц¹.

Не имеет никакого смысла с точки зрения права и реализация организатором путешествия права на тур туристам на том основании, что турист не может предъявить принимающей стороне - непосредственному исполнителю услуг требование о совершении действий по реализации его права на тур. В случае же предъявления туристом такого требования принимающая сторона вправе его не выполнять, не являясь стороной обязательства между организатором путешествия и туристом.

Но при указанных обстоятельствах складывается странная ситуация: исходя из сказанного, требование о реализации прав на комплекс услуг в отношении туриста может быть предъявлено непосредственному исполнителю услуг только организатором путешествия на основании договора. При этом согласно Закону об основах туристской деятельности организатор путешествия, заключая договор с туристом, принадлежащее ему имущественное право передает туристу. А турист, приобретая это право на основании договора розничной купли-продажи туристского продукта, реализовать его не может. Это с одной стороны.

С другой стороны, если организатор путешествия свое право передал, значит, лишившись его, он по общему правилу утрачивает и право требования к

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 30.

непосредственному исполнителю услуги, однако право требования в рассматриваемых отношениях не переходит к туристу. Все изложенное может свидетельствовать об одном: туристский договор не может быть отнесен к видам договора купли-продажи, где предметом является услуга, а существом отношений - передача в собственность туристу имущественного права на комплекс туристских услуг.

Неправильным было бы говорить о том, что организатор путешествия обладает услугой. Согласно Закону об основах туристской деятельности под туристской деятельностью понимается деятельность по организации путешествий. В соответствии со ст. 1 названного Закона туристская деятельность осуществляется в следующих видах: деятельность по формированию, продвижению и реализации туристского продукта; деятельность по продвижению и реализации туристского продукта; иная деятельность по организации путешествий, содержание которой в Законе не раскрыто.

Следовательно, услуга выступает и как деятельность по организации (подготовка и проведение) турпоездки, и как результат указанной деятельности (размещение, питание, перевозка и т.д.), удовлетворяющий потребность. Таким образом, существом столь многообразных туристских отношений является оказание услуг.

Правовая природа туристского договора представляет собой, встречное волеизъявление туриста и организатора путешествий, влекущее возникновение обязательства, определяющего взаимные права и обязанности сторон договора, связанные с оказанием туристских услуг, для удовлетворения потребностей туриста в туристских услугах за плату.

Вывод о правовой природе договора делает возможным и определение места данного договора в единой системе гражданско-правовых договоров, поскольку содержит наиболее общие и существенные черты отношений. Полагаем, что такой чертой является возмездное оказание услуг. Следовательно, будучи обусловленным общностью отношений - возмездным оказанием услуг, туристский договор относится к типу договоров возмездного оказания услуг. В

пределах названного типа вид указанного договора следует определить как договор оказания услуг по туристическому обслуживанию.

Определение предмета туристского договора предполагает, по мнению А.П. Иванова, исследование характера опосредуемых им экономических отношений. Содержание обязательственного отношения составляют действия, направленные на оказание туристских услуг. Природа туристического обслуживания включает выполнение разнообразных действий юридического и фактического порядка¹.

Г.Ф. Шершеневич в "Курсе лекций по гражданскому обязательственному праву..." указывает следующее: "Непосредственным объектом обязательственного права может быть только действие одного лица в пользу другого..."². В данном случае изложение идет с формально-правовой позиции.

В другой работе Г.Ф. Шершеневич пишет: "Возможно, что объект права следует искать именно в тех действиях, к которым обязываются пассивные субъекты велением объективного права. В строго логическом смысле слова мы понимаем под объектом то и только то, на что направляется известная деятельность какого-нибудь субъекта. В этом смысле объектом права является требуемое нормами права поведение обязанного, т.е. действие или воздержание... Объект права следует искать в благах"³.

Услуги можно рассматривать как действия, которые являются средством достижения результата, и в то же время как результат (цель) осуществления интересов (объект).

На основании изложенного можно утверждать, что услуга как благо выходит за рамки предмета договора, но услуга как действие (деятельность) по созданию (формированию, продвижению и оказанию) потребительной стоимости - туристского продукта составляет предмет договора на туристическое обслуживание.

¹ Иванов А.П. Правовое регулирование международных туристских отношений: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 1973. - С. 40.

² Шершеневич Г.Ф. Курс лекций по гражданскому обязательственному праву. - Казань, 1893. - С. 5.

³ Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. - М., 1912. - С. 590.

Тогда объектом договора на туристическое обслуживание является потребляемый результат деятельности лица по оказанию туристских услуг.

Полагаем возможным на основе изложенного определить туристский договор следующим образом. Это договор на туристическое обслуживание, по которому одна сторона (туроператор) обязуется оказать другой стороне (туристу) самостоятельно или с привлечением третьих лиц единый комплекс туристских услуг в соответствии с целью путешествия и на условиях, определенных договором, а другая сторона (турист) обязуется оплатить оказанную услугу.

2.2. Стороны договора на оказание возмездной туристской услуги

Относительное гражданское правоотношение предполагает точную фиксацию его участников. По общему правилу для обязательств по оказанию услуг не устанавливается никаких ограничений по субъектному составу, т.е. сторонами обязательства могут быть физические и юридические лица, муниципальные образования и государство. Договор на туристическое обслуживание является публичным, что влечет некоторые особенности его регулирования¹.

В соответствии с п. 1 ст. 426, п. 3 ст. 23 ГК РФ одной из сторон публичного договора выступает коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Как справедливо подмечено в юридической литературе, данный формальный признак (участие только коммерческой организации) существенно сужает сферу применения этого договора и ограничивает права потребителей².

Состав участников публичного договора на стороне исполнителя также определен и в преамбуле Закона РФ "О защите прав потребителей", под которым понимается любая организация. Вместе с тем Закон об основах туристской деятельности оперирует легальным определением туристской деятельности, ко-

¹ Санникова Л.В. Услуги в системе гражданско-правовых отношений: Дис. ... д-ра юрид. наук. - М., 2007. - С. 104; Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав. - М., 2005. - С. 248.

² Мищенко Е.А. Публичный договор в российском гражданском праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2004. - С. 8.

торая осуществляется в формах туроператорской, турагентской и иной деятельности по организации путешествий.

Исходя из содержания Закона об основах туристской деятельности и Закона РФ "О защите прав потребителей", туроператорская деятельность осуществляется юридическим лицом, а турагентская - юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Туроператором признается юридическое лицо, включенное в реестр субъектов туристской деятельности, которое осуществляет формирование, продвижение и реализацию туристского продукта (абз. 14 ст. 1, абз. 1 ст. 4.1 Закона об основах туристской деятельности). Деятельность туроператоров регулируется законодательством достаточно эффективно, а вот турагенты пока еще находятся в правовом вакууме. Следует отметить, что Закон об основах туристской деятельности не дает определения турагента, но концептуально определяет турагентскую деятельность как деятельность по продвижению и реализации туристского продукта, осуществляемую юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (турагентом).

В цивилистической науке встречаются различные подходы к определению содержания понятия - турагент. Так, Е.Л. Писаревский считает, что турагентом признается лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продвижению и реализации турпродукта, созданного туроператором, а также оказанию иных туристических услуг, не связанных с перевозкой и размещением¹.

По мнению А.Е. Толстовой, турагентом признается юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющий деятельность по рекламированию и реализации комплексной туристской услуги, созданной туроператором от своего имени, но за счет туроператора, либо от имени и за счет туроператора².

¹ Писаревский Е.Л. Правовое регулирование туристской деятельности: Дис. ... канд. юрид. наук. СПб.: СПбГУ, 1999.- С. 57, 58.

² Толстова А.Е. Гражданско-правовое регулирование оказания туристских услуг в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - Краснодар: КубГАУ, 2004. - С. 75

Как считает Н.В. Сирик, турагент это юридическое или физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью по продвижению и реализации туристского продукта, сформированного туроператором, и оказанием других дополнительных услуг, не входящих в турпродукт¹.

Т.Э. Погудина предлагает свое определение турагента, понимая под ним, юридическое лицо индивидуального предпринимателя, или действующее от имени и в интересах туроператора либо от своего имени, но в интересах туроператора и осуществляющее продвижение комплекса туристских услуг, а также его предоставление туристам и (или) иным заказчикам по договору оказания туристских услуг².

Для определения правового статуса турагента сначала необходимо определить природу и сущность туристических услуг, предоставляемых турагентами.

Перечень таких услуг представлен в проекте ГОСТ Р "Туристские услуги. Услуги турагентов. Общие требования":

1) реализация туристского продукта, сформированного туроператором: предоставление информации о реализуемом туристском продукте и туроператоре, его сформировавшем; принятие заказа и бронирование; заключение договора о реализации туристского продукта; страхование туристов и экскурсантов; проведение инструктажа туристов и экскурсантов, в том числе по обеспечению безопасности; предоставление туристских услуг в соответствии с заключенным договором; оценка и контроль качества исполнения услуг;

2) бронирование и реализация отдельных туристских услуг: бронирование, приобретение, оформление и реализация билетов на пассажирский транспорт различных видов; бронирование мест в гостиницах и иных средствах размещения; бронирование мест отдыха с полным комплексом услуг; бронирование, приобретение и реализация билетов на развлекательные и спортивно-

¹ Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг в гражданском праве России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Смоленск, 2001. - С.9.

² Погудина Т.Э. Гражданско-правовая защита сторон договора оказания туристских услуг: Дис.....канд. юрид. наук. - М.: РГГУ, 2009. - С. 93.

зрелищные и другие досуговые мероприятия различных видов; бронирование и реализация экскурсионных услуг;

3) доставка туристских путевок, билетов на транспорт различных видов, а также на развлекательные, спортивно-зрелищные и досуговые мероприятия;

4) прочие услуги турагента: дополнительное страхование туристов и рисков; проведение инструктажей, в том числе по вопросам безопасности; информационно-рекламные, консультационные (консалтинговые) и другие услуги по ГОСТ Р 53522 (п. 5.13 - 5.16)¹.

Итак, турагент не является субъектом гражданских правоотношений со специальной правоспособностью. Он может иметь права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом, нести ответственность за определенные результаты такой деятельности. Согласно статьям 23 и 49 Гражданского кодекса РФ турагент обладает общей правоспособностью, что дает ему право на осуществление как турагентской, так и любой другой деятельности за исключением запрещенных ее видов, а также тех, которые могут осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии).

Исходя из сказанного выше предлагается следующее определение: турагент - это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие на основе заключенных договоров коммерческую деятельность по продвижению и реализации комплекса туристских услуг (комплексной туристской услуги, турпродукта), сформированного туроператором, а также деятельность по реализации дополнительных услуг, не входящих в указанный комплекс (рекламных, страховых, информационно-консультационных, паспортно-визовых и т.д.).

В п. 6. ст. 9 Закона об основах туристской деятельности, указывается, что продвижение и реализация туристского продукта турагентом осуществляются на основании договора, заключаемого между ним и туроператором. Турагент

¹ ГОСТ Р 53522 "Туристские и экскурсионные услуги. Основные положения" от 15 декабря 2009 г. №772-СТ. - М.: Стандартинформ, 2010.

осуществляет продвижение и реализацию туристского продукта от имени и по поручению туроператора, а в случаях, предусмотренных договором, заключаемым между туроператором и турагентом, - от своего имени. То есть в соответствующей норме закрепляются две схемы работы туроператоров с турагентами.

Однако современная практика турагентской деятельности предполагает существование не двух, а пяти схем взаимодействия турагентов с туроператорами и исполнителями услуг:

- работа по схеме "названный принципал" - продажа агентом турпродукта от имени и по поручению туроператора, который несет всю ответственность перед туристами за нарушение условий договора;

- работа по схеме "неназванный принципал" - продажа турпродукта агентом по поручению туроператора, но от своего имени, что предполагает усиление ответственности турагента за нарушения условий договора;

- работа по схеме "нераскрытый принципал" - продажа турагентом собственного турпродукта, поглощающего продукт туроператора, который при этом может даже не называться;

- работа по схеме "турорганизатор" - продажа турагентом собственного турпродукта, сформированного из приобретенных у контрагентов сертифицированных услуг;

- работа по схеме "турброкер" - покупка у туроператора турпродукта или туристских услуг с последующей их перепродажей другим туроператорам и турагентам (преимущественно в высокий сезон)¹.

Другой стороной по договору оказания туристических услуг выступает потребитель. На первый взгляд ответ на вопрос о субъектном составе на стороне потребителя не вызывает никаких сомнений - это только гражданин. И действительно, до принятия ГК РФ термин "потребитель" использовался исключительно в соответствующем Закону РФ "О защите прав потребителей" значении.

Между тем в ст. 426 ГК РФ не указано, кого следует считать потребителем применительно к публичному договору. В результате исследований было

¹ Кусков А.С. Правовой статус турагента // Адвокат. - 2012. - №8. - С. 38 - 44.

высказано мнение о том, что потребителем по публичному договору может являться как гражданин, так и юридическое лицо, если иное прямо не указано в законе¹.

Данный аспект, по нашему мнению, представляется принципиальным с точки зрения категории "турист". Действительно, в Законе об основах туристской деятельности иное прямо не указано, поскольку в ст. 1, турист определен как лицо, посещающее страну (место) временного пребывания.

Один из существенных моментов, который одновременно является отличительным свойством гражданина-потребителя и признаком отнесения к категории "потребитель", - отсутствие специальных познаний о предмете договора, правилах его использования и т.д. Это следует как из смысла Закона РФ "О защите прав потребителей", так и из правоприменительной практики (п. 13, 17, 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 7 "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" от 29 сентября 1994 г.)².

В отношении юридического лица и индивидуального предпринимателя, приобретших или заказавших услуги не для осуществления предпринимательской деятельности, нет достаточных оснований полагать отсутствие у них необходимых знаний и умений, поскольку отличительными чертами их является определенная организация процесса деятельности с определением задач и функциональных (трудовых) обязанностей работников, что исключает вывод о невозможности квалифицированного поиска и обработки информации в форме усвоения (знаний). Данный вывод также подтверждает законодательное положение о том, что организация несет ответственность за действия своих работников (ст. 402 ГК РФ). Распространение категории "потребитель" на организацию было бы возможным в случае ее идентификации с каким-либо физическим лицом, что исключается, исходя из признаков юридического лица.

Закон требует заключения договора между туристом и организатором пу-

¹ Кабалкин А.Ю., Санникова Л.В. Договор проката // Российская юстиция. - 2000. - № 6. - С. 16; Санникова Л.В. Услуги в системе гражданско-правовых отношений: Дис. ... д-ра юрид. наук. - М., 2007. - С. 107.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7 "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" от 29 сентября 1994 г. // БВС РФ. - 1995. - № 1.

тешества. При этом согласно ст. 308, 312 ГК РФ в обязательстве исключается неопределенность в отношении тех, кто является его сторонами, поскольку от этого зависит наделение их правами и обязанностями, а также надлежащее исполнение договора¹.

Следовательно, если организация заключает договор на туристическое обслуживание от своего имени, без указания иных лиц, выгодоприобретателей, обязательство не будет создавать возможность участия в нем иных лиц ни в качестве сторон, ни в качестве третьих лиц. Заключенный таким образом договор исключает идентификацию организации с физическим лицом².

Следующий возможный для рассмотрения вариант основан на положении нормы п. 3 ст. 308 ГК РФ, устанавливающей, что в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства. То есть при заключении договора на туристическое обслуживание от своего имени в целях осуществления путешествия иным лицом или иными лицами таковые должны быть указаны в договоре, и именно они являются лицами, потребляющими услугу, что также исключает идентификацию организации с этими лицами³.

Закон об основах туристской деятельности в ст. 1 предлагает иную конструкцию, вводя легальные определения заказчика туристского продукта и реализации туристского продукта, из содержания которых следует, что иным лицом, как заказывающим туристский продукт для туриста, так и заключающим для туриста договор по реализации туристского продукта, может являться только лицо, действующее от имени туриста. То есть речь идет о применении институтов представительства и поручения, законодательно определяющих возникновение прав и обязанностей у представляемого или доверителя в результате действий представителя или поверенного, и о разделении заказчика и потребителя

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 37.

² Там же. - С. 37.

³ Там же. - С. 38.

в силу того, что в рассматриваемой конструкции заказчик не является стороной обязательства с точки зрения гражданского законодательства и не наделен правами стороны в гражданском производстве, если только специально на это не уполномочен. Все сказанное опять-таки исключает идентификацию организации с физическим лицом¹.

Гаагская декларация по туризму от 14 апреля 1989 г. содержит следующее определение иностранного туриста. Таковым является любой человек: а) который намерен совершить путешествие и (или) совершает путешествие в любую другую страну, помимо той, которая является его постоянным местом проживания; б) основной целью путешествия которого является поездка или пребывание сроком не более трех месяцев, за исключением тех случаев, когда разрешено пребывание на больший срок или возобновлено трехмесячное разрешение; в) который не будет осуществлять какую-либо оплачиваемую деятельность в посещаемой стране вне зависимости от того, было ему это предложено или нет; г) который в конце указанной поездки либо пребывания в обязательном порядке покинет посещаемую страну или для возвращения в страну его постоянного проживания, или для поездки в другую страну².

При сравнении с определением туриста в Законе об основах туристской деятельности обращает на себя внимание ограничение, касающееся периода пребывания: в часах или одной ночевкой. То есть согласно законодательному определению, например, при опоздании самолета в одну страну на восемь ночных часов и при необходимости выезда в другую страну в 13.00 наступившего дня выезд в эту страну (в которой время пребывания меньше установленного) не будет являться путешествием. Между тем такой подход лишает гражданина его статуса туриста, а значит, и статуса потребителя. Следует отметить, что мнения ученых в части определения правового положения туриста не расходились с законодательным определением.

¹ Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 37.

² Сергеев В.И. Договор об оказании международных туристских услуг: теоретические проблемы и практические аспекты правоотношений туриста и туристской фирмы в процессе заключения договора // Домашний адвокат. - 2006. - №17. - С. 45.

Вместе с тем применительно к описанной ситуации представляется неоправданным то, что временной фактор играет главную роль и может быть положен в основу изменения правового положения туриста. Для того чтобы гражданин получил защиту всех своих потребительских прав в соответствии с законодательством о защите прав потребителей, он должен отвечать понятию туриста¹.

Обобщая вышеизложенное можно сформулировать следующее определение туриста, под которым стоит понимать гражданина, который намерен совершить и (или) совершает путешествие в страну временного пребывания на разрешенный срок в целях, не связанных с осуществлением какой-либо оплачиваемой деятельности. При этом названный в определении субъект не может рассматриваться только как гражданин РФ на основании ст. 2 ГК РФ, согласно которой и туристами, и потребителями считаются не только граждане РФ, но и иностранные граждане, а также лица без гражданства.

2.3. Существенные условия договора на оказание возмездной туристской услуги

Важнейшей проблемой, требующей рассмотрения в рамках анализа любого гражданско-правового договора, является вопрос о его существенных условиях, соглашение по которым требуется для признания такого договора заключенным. Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора; условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида; а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Конструкция существенных условий договора традиционна для отече-

¹ Терещенко А. О некоторых недостатках в договорных отношениях туристских фирм с туристами // Туристический бизнес. - 2009. - №1. - С. 56.; Писаревский Е.П. Туристская деятельность: проблемы правового регулирования. - Владивосток, 1999. - С. 140 - 142; Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг в гражданском праве России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Смоленск, 2001. - С. 16, 17.

венного гражданского права. Это понятие встречалось в ст. 130 ГК РСФСР 1922 года (речь шла о "существенных пунктах", к которым относились предмет, цена, срок и все те пункты, о коих по предварительному заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение). Аналогичная норма содержалась в ст. 160 ГК РСФСР 1964 года, однако уже без перечня существенных условий, а лишь с отсылкой к пунктам договора, которые признаны существенными по закону или необходимы для договора данного вида, а также субъективно существенными (в понимании, аналогичном нормам Кодекса 1922 года и современному подходу). Заметим, что дореволюционное российское законодательство и Проект гражданского уложения подобным понятием не оперировали¹.

Действующая редакция ст. 432 ГК РФ выделяет две группы существенных условий:

1) объективно существенные, названные таковыми в законе и иных нормативных правовых актах (в частности, всегда существенным в силу закона является условие о предмете договора);

2) субъективно существенные, в отношении которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Как можно заметить, действующий Гражданский кодекс занимает промежуточное положение по детализации существенных условий договора. Группа субъективно существенных условий неизменна, тогда как объективно существенные условия варьируются в различных кодексах, что показывает старания законодателя найти оптимальное решение.

Понимание существенных условий в настоящее время сформировалось и приводится в научных работах практически в неизменном виде: "существенными... являются условия, необходимые и достаточные для того, чтобы договор считался заключенным и тем самым способным породить права и обязанности у его сторон"².

¹ Филиппова С. Существенные условия договора в проекте ГК РФ // ЭЖ-Юрист. - 2011. - №23. - С. 9.

² Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая. Общие положения. - М.: Статут, 1999. - С. 295.

Иными словами, существенные условия необходимы для фиксации минимально необходимых требований к содержанию договора, достаточных для определения его как заключенного. Очевидно, что число существенных условий каждого договора должно быть минимальным, а сами условия - понятными субъектам и строго определенными. Чем меньше существенных условий установлено для конкретного договора, тем меньше вероятности признания его незаключенным в связи с несогласованием таковых. Именно поэтому в большинстве договоров, предусмотренных нормами части 2 ГК РФ, не установлено специальных требований к существенным условиям, а это на основании ст. 432 ГК РФ приводит к выводу, что единственным существенным условием в силу закона является условие о предмете. Специальных правил, в соответствии с которыми список существенных условий для отдельных договоров расширяется, немного (правила для договора купли-продажи недвижимости и жилых помещений, аренды зданий и сооружений, договора ренты, договора строительного подряда, страхования, доверительного управления).

Но основную проблему, связанную с неопределенностью существенных условий договора, создает не ГК РФ, а федеральные законы, постановления Правительства РФ и ведомственные нормативные правовые акты, необоснованно расширяющие перечень существенных условий отдельных договоров¹.

Показательный пример - перечень, содержащийся в первоначальной редакции Федерального закона РФ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации", состоящий из одиннадцати существенных условий договора, заключаемого между туроператором и туристом. Современная редакция Закона содержит перечень из девяти существенных условий. Однако, несмотря на внесенные поправки, такой обширный перечень существенных условий договора не может являться необходимым для заключения соглашения. Как справедливо указывает Я.В. Вольвач, даже самый поверхностный взгляд на формулировку ст. 10 Федерального закона РФ "Об основах туристской деятельности в

¹ Сирик Н.В. Существенные условия договора о реализации туристского продукта // Современное право. - 2011. - №4. - С. 71.

Российской Федерации" в части перечня существенных условий договора о реализации туристского продукта позволяет сделать вывод, что этот перечень определяет состав и количество таких условий, но не их содержание¹, следовательно, указанная норма "регулирует именно правоотношения сторон, заключивших договор, а не составляет содержание конкретного договора"².

Следует согласиться с мнением М.И. Брагинского и Р.О. Халфиной, полагающих, что повторение в тексте гражданско-правового договора положений действующего законодательства в части императивных норм и без какой-либо модификации в рамках, допускаемых конкретной нормой, в части диспозитивных не есть формулирование договорных условий, а представляет собой лишь воспроизведение текста нормативного акта³.

Действительно, к существенным должны относиться условия, выражающие природу соглашения - характерные черты соответствующего договорного типа, без согласования которых договор невозможно исполнить. Однако большинство из данных девяти условий не обладают указанными признаками.

Так, Федеральный закон РФ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации", к существенным условиям туристского договора относит положение о сторонах договора. Однако именно стороны заключают сделку, поэтому указание на одну из сторон не может являться элементом соглашения между ними. Положение о сторонах договора, содержащееся в документе, также носит информационный характер, позволяя определить, между какими лицами состоялось соглашение, но условием договора не является. Поэтому наименование и адрес лица, осуществляющего туристскую деятельность, указываются в договоре не в качестве существенного условия, а как информация о стороне договора.

¹ Вольвач Я.В. Существенные условия договора оказания услуг по туристскому обслуживанию // Адвокат. - 2010. - № 2. - С. 67 - 70.

² Витрянский В.В. Существенные условия договора в отечественной цивилистике и правоприменительной практике // Вести. ВАС РФ. - 2002. - № 5-6. - С. 139.

³ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. Кн. 1. 3-е изд., стереотип. - М., 2001. - С. 242.

Поскольку о ничтожности договора нередко заявляет недобросовестный контрагент, всякое неоправданное расширение круга существенных условий ухудшает положение стороны, аккуратно исполняющей свои обязанности по договору, и не способствует стабильности договорных связей. Возможно и умышленное невключение в договор существенных условий с намерением заявить о его недействительности в дальнейшем, если это будет выгодно по каким-либо причинам недобросовестной стороне договора¹.

Проникновение публично-правовых элементов в частноправовые отношения - признанный факт, однако отнесение к существенным условий, в согласовании которых у сторон нет необходимости, можно расценивать как неоправданное введение публично-правового элемента, ограничивающего свободу договора. На наш взгляд, не следует включать в качестве существенных условия о финансовых гарантиях, наименовании и месте нахождения страховой компании или банка, осуществляющего страхование или выдающего банковскую гарантию, так как требования к финансовым гарантиям содержатся в ст. 17.1 Федерального закона РФ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации".

Условия о сроках предъявления претензии и ее удовлетворения, порядок и сроки возмещения убытков определены в ст. 10 Федерального закона РФ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации", в статьях 28 - 31 Закона РФ "О защите прав потребителей"; порядок изменения и расторжения договора регулируется ст. 452 ГК РФ; перечень существенных изменений обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, являющихся основанием для изменения или расторжения договора, изложен в ст. 10 Федерального закона РФ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации". Эти условия не требуют согласования и автоматически вступают в действие с момента подписания договора.

Что касается условий, содержание которых определяется иными импера-

¹ Сирик Н.В. Существенные условия договора о реализации туристского продукта // Современное право. - 2011. - №4. - С. 72.

тивными нормами, то по своей сути они являются не чем иным, как правилами поведения сторон договора в конкретной ситуации: стороны на них не влияют и исключить их применение не вправе.

Поэтому не должны относиться к существенным условия, не выражающие природу договора, в том числе условия, устанавливающие обязанности, неисполнение которых является существенным нарушением договора; носящие информационный характер и поэтому не требующие согласования, а также условия, выражающие природу договора, но без труда определяемые посредством применения императивных и диспозитивных норм (статьи 314, 424, п. 1 ст. 338 ГК РФ). В этом случае стоит согласиться со следующим выводом: "Императивные нормы находятся за рамками договорных условий"¹.

Среди юристов нет единого мнения по поводу перечня существенных условий договора, регулирующего отношения между туристом и туроператором (турагентом). Так, Я.В. Вольвач считает, что к числу существенных условий (несогласование которых может повлечь последствия ничтожности договора на туристское обслуживание) следует относить: предмет договора; информацию о потребительских свойствах туристского продукта - о программе пребывания, маршруте и об условиях путешествия, включая информацию о средствах размещения, о проживании (месте нахождения средства размещения, его категории) и питании, услугах по перевозке туриста в стране (месте) временного пребывания, о наличии экскурсовода (гида), гида-переводчика, инструктора-проводника, а также о дополнительных услугах; общую цену туристского продукта в рублях².

Считаем, что информация о потребительских свойствах туристского продукта (программе пребывания, средствах размещения, условиях проживания и т.д.) есть не что иное, как предмет договора, поэтому нет смысла в дублировании данной информации в различных условиях договора.

¹ Витрянский В.В. Существенные условия договора в отечественной цивилистике и правоприменительной практике // Вести. ВАС РФ. - 2002. - № 5-6. - С. 140.

² Вольвач Я.В. Существенные условия договора оказания услуг по туристскому обслуживанию // Адвокат. - 2010. - № 2. - С. 70.

Ю.В. Никонорова пишет, что при отсутствии в договоре условия о цене применяется общее правило п. 3 ст. 424 ГК РФ: исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные туристские продукты¹.

Однако с этим нельзя согласиться, так как стороной договора является потребитель. И если обратиться по аналогии к нормам договора розничной купли-продажи и бытового подряда, то четко прослеживается позиция законодателя о необходимости установления цены в потребительских договорах в качестве существенного условия в связи с тем, что это условие для потребителя всегда будет иметь первостепенное значение. По нашему мнению, существенными условиями договора оказания туристских услуг являются предмет, цена и срок предоставления комплекса туристских услуг.

При согласовании предмета договора об оказании туристских услуг стороны договора должны согласовать следующие условия в отношении конкретного туристского продукта: место назначения путешествия; средства, признаки и категории подлежащего использованию транспорта; даты и пункты отъезда и возвращения; место, туристическую категорию или степень комфортности жилого помещения, его основные характеристики, а также порядок организации питания в месте предоставления жилого помещения; маршрут путешествия; специальные требования, которые потребитель сообщил лицу, осуществляющему туристскую деятельность. Все остальные условия должны содержаться в договоре в соответствии с императивными требованиями законодательства. В связи с этим уместно привести мнение В.В. Витрянского: "Что касается условий конкретного договора и их соотношения с императивными нормами, то они должны соответствовать указанным общеобязательным правилам поведения. Противоречие условий договора императивным нормам влечет их недействительность"².

¹ Никонорова Ю.В. Гражданско-правовое регулирование договора на туристическое обслуживание в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2007. - С. 24.

² Витрянский В.В. Существенные условия договора в отечественной цивилистике и правоприменительной практике // Вести. ВАС РФ. - 2002. - № 5-6. - С. 140.

2.4. Особенности гражданско-правовой ответственности по договору на оказание возмездной туристской услуги

Традиционно, гражданско-правовая ответственность представляет собой санкцию за правонарушение, вызывающую для правонарушителя негативные последствия в виде лишения его субъективных гражданских прав либо возложения на него новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей¹.

Из приведенной дефиниции очевидно, что основанием для привлечения к рассматриваемой разновидности ответственности выступает гражданское правонарушение², объективными формами выражения которого признаны неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (ст. 401 ГК РФ) либо причинение вреда (ст. 1064 ГК РФ)³ и последующее применение к нарушителю мер гражданско-правовой ответственности - мер, применяемых против тех лиц, поведение которых является виновным нарушением гражданского права, влекущих за собой либо дополнительную обязанность, либо лишение нарушителя определенного субъективного права⁴.

Не являясь в данном контексте исключением из общего правила, основанием гражданско-правовой ответственности по договору оказания туристских услуг выступает гражданское правонарушение. Ряд таких правонарушений законодателем конкретизирован в ст. 6, абз. 3 ст. 9 Закона о туристской деятельности, ст. ст. 7, 12 - 16, 28, 29 Закона о защите прав потребителей и п. 22 Правил, в частности:

- невыполнение условий договора;
- нарушение сроков оказания услуг и иных условий договора;
- предоставление ненадлежащей информации о комплексе услуг и исполнителе, в том числе причинение вреда жизни, здоровью и имуществу туриста

¹ Иоффе О.С. Обязательственное право. - М.: Юридическая литература, 1975. - С. 97.

² Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. - М.: Госюриздат, 1958. - С. 57; Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности. - М.: Юридическая литература, 1970. - С. 5.

³ Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. - М., 1997. - С. 549.

⁴ Иоффе О.С. Обязательственное право. - М.: Юридическая литература, 1975. - С. 97.

вследствие непредоставления ему полной и достоверной информации;

- реализация комплекса туристских услуг, содержащего в себе недостатки, в том числе нарушение требований к его качеству и безопасности;

- причинение вреда жизни и здоровью туриста, а также его имуществу вследствие недостатков комплекса туристских услуг;

- включение в договор условий, ущемляющих права туриста по сравнению с условиями, установленными законодательством Российской Федерации.

С.В. Завьялова отмечает, что из приведенного перечня оснований только первое при его совершении влечет возможность наступления ответственности как туриста, так и туроператора (в зависимости от того, кем было совершено гражданское правонарушение); остальные выступают в качестве оснований для привлечения к имущественной ответственности только для туроператора¹.

Данная ситуация, как представляется, обусловлена не только тем, что туроператор осуществляет предпринимательскую деятельность, а значит, является квалифицированным участником рынка, к которому ГК РФ, как отмечает А.Л. Маковский, относится "...как к профессионалу, как к тому, кто... знает больше и может больше, и с кого, соответственно, должен быть и больший спрос..."², а также спецификой обязательств по оказанию туристских услуг в целом (бремя совершения действий или осуществления деятельности по удовлетворению потребности заказчика в полном объеме возложено на исполнителя), но и тем, что туристская услуга имеет комплексный характер (договор в сфере туристского обслуживания представляет собой договор об оказании за общую цену услуг по перевозке и размещению (независимо от включения в общую цену стоимости других услуг) (ст. 1212 ГК РФ)).

Сосредоточение в туристской услуге услуг, оказываемых, как правило, субисполнителями, значительно увеличивает риск нарушения прав туриста и, как следствие, требует обеспечения большей степени его защищенности, в том

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 87.

² Маковский А.Л. О концепции первой части Гражданского кодекса РФ // Вестник ВАС РФ. - 1995. - № 4. - С. 86.

числе путем расширения спектра оснований ответственности туроператора. Однако это не единственная особенность гражданско-правовой ответственности по договору оказания туристских услуг.

Для привлечения лиц к имущественной ответственности установлению подлежит ряд условий, совокупность которых образует полный состав гражданского правонарушения:

- противоправность поведения лица (действий или бездействия);
- наличие убытков (вреда);
- причинно-следственная связь между противоправным поведением и причиненными потерпевшему убытками (вредом);
- вина причинителя убытков (вреда)¹.

Вместе с тем к отношениям по оказанию туристских услуг, на наш взгляд, обоснованно указывают цивилисты, применимы как полный состав гражданского правонарушения в случае совершения последнего туристом, так и усеченный состав при совершении правонарушения туроператором, не аккумулирующий в себе таких условий, как вина и/или убытки².

В свою очередь по мнению М.В. Кротова « наличие убытков не является необходимым условием договорной ответственности в целом в силу возможности ее возникновения не только в возмещении убытков, но и в уплате штрафных санкций, цивилист признает, что в отношении имущественной ответственности туроператора наличие такого условия, как убытки (вред), является обязательным, поскольку они представляют собой результат противоправности его поведения³.

Наличие усеченного состава при совершении правонарушения туроператором обусловлено как положениями п. 3 ст. 401, ст. 403 ГК РФ, так и ст. 9 Закона о туристской деятельности. В силу указанных норм на туроператора воз-

¹ Иоффе О.С. Обязательство по советскому гражданскому праву. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1955. - С. 94.

² Чененов Ю.А. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Екатеринбург, 2003. - С. 19.

³ Кротов М.В. Обязательство по оказанию услуг в советском гражданском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. - Л., 1989. - С. 136.

лагается ответственность за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства независимо от того, кем должны были оказываться или оказывались услуги, входящие в комплекс услуг, если законодательно не установлено, что ответственность перед туристом (и/или иным заказчиком) несет третье лицо. М.И. Кулагин называет подобную ситуацию "канализированием гражданской ответственности", ответственность возлагается "...исключительно на лицо, указанное в нормативном акте, независимо от того, причинен вред им самим или же другими лицами"¹.

Говоря об усеченном составе, следует учитывать и имеющиеся исключения. В частности, согласно ст. 15 Закона о защите прав потребителей, вина является необходимым условием ответственности причинителя морального вреда, а следовательно, в силу ст. 9 Закона о туристской деятельности и ответственности туроператора.

Таким образом, при рассмотрении усеченного состава правонарушения речь идет о правонарушениях, совершаемых туроператором (турагентом) или третьими лицами, выступающими в качестве исполнителей отдельных туристских услуг, входящих в реализуемый туроператором (турагентом) комплекс услуг, и "ответственности без вины".

Разделяя позицию Е.В. Ахтямовой, по вопросу об оправданности применения в туристских отношениях принципа "ответственность без вины", согласимся и с отмечаемой авторами необходимостью максимального усиления возможности привлечения к ответственности туроператора в целях обеспечения защиты прав туристов как слабой стороны обязательства, гарантированности их прав на полное возмещение вреда или убытков². Следует подчеркнуть, что право туриста на возмещение реального ущерба закреплено в ст. 17.1 Закона о туристской деятельности во исполнение ст. 15 ГК РФ, а согласно абз. 7 ст. 17.4 того же Закона турист вправе требовать от туроператора и возмещения упу-

¹ Кулагин М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву / Науч. ред. тома В.С. Ем. 2-е изд., испр. - М.: Статут, 2004. - С. 284.

² Ахтямова Е.В. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - Краснодар, 2007. - С. 98.

щенной выгоды. Последнее, что немаловажно, внесло ясность в являвшийся длительное время дискуссионным вопрос о возможности применения к обязательствам по оказанию туристских услуг такой формы убытков¹.

Однако отмеченная необходимость максимального усиления возможности привлечения к ответственности туроператора в целях обеспечения защиты прав туристов как слабой стороны обязательства не означает безоговорочного обременения туроператора выплатой полного объема возмещений без учета вины туриста, турагента или контрагентов туроператора.

В силу ст. 404, п. 2 ст. 1083 ГК РФ размер ответственности туроператора, в том числе, как представляется, ответственности, возложенной на него в порядке ст. 9 Закона о туристской деятельности, может быть уменьшен при наличии вины в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства обеих сторон, а также в случае, если турист, турагент или контрагент туроператора умышленно или по неосторожности содействовали увеличению размера убытков, не приняли разумных мер к их уменьшению либо содействовали возникновению или увеличению вреда². Ограничение размера ответственности туроператора имеет место и в случае причинения вреда жизни и здоровью туриста при отсутствии вины туроператора и наличии грубой неосторожности туриста, а также причинной связи между действиями туриста и возникшим у него вредом (п. 2 ст. 1083 ГК РФ)³. Туроператор вовсе освобождается от ответственности при возникновении у потерпевшего вреда при наличии умысла потерпевшего или в случае, если туроператор докажет, что вред причинен вследствие непреодолимой силы (п. 1 ст. 1083 ГК РФ, п. 5 ст. 14 Закона о защите прав потреби-

¹ Чененов Ю.А. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Екатеринбург, 2003. - С. 17.

² Апелляционное определение Верховного Суда Республики Хакасия по делу № 33-158/2014 от 29 января 2014 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

³ Пункт 17 Постановления Пленума ВС РФ №1 "О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина" от 26 января 2010 г. // БВС РФ. - 2010. - №3. - С. 6.

телей)¹.

Вместе с тем из проведенного анализа явствует, что ст. 404, п. 2 ст. 1083 ГК РФ закрепляют в качестве условий уменьшения размера ответственности туроператора не только вину туриста, турагента или третьих лиц, оказывающих отдельные услуги, но и свойственное и в то же время особое поведение субъектов, характеризующееся противоправностью: умышленное или неосторожное содействие увеличению размера убытков; непринятие разумных мер к их уменьшению; содействие возникновению или увеличению вреда.

Противоправность поведения как неотъемлемое условие гражданско-правовой ответственности выражается не только и не столько в указанных действиях (бездействии) как в частных случаях, сколько в проявлении субъектом недозволенного поведения в целом².

В этой связи представляется спорным мнение Е.В. Ахтямовой о противоправности поведения туроператора в таких его действиях (бездействии), как ненадлежащий выбор непосредственных исполнителей услуг, входящих в реализуемый туроператором комплекс туристских услуг, и неосуществление надлежащего контроля за их оказанием³.

Представляется, что в отношениях по оказанию туристских услуг противоправность поведения выражается в самой сущности действий (бездействия) туроператора (турагента, третьих лиц, выступающих в качестве исполнителей отдельных услуг, входящих в реализуемый туроператором комплекс туристских услуг) и туриста, закрепленных законодателем в качестве оснований их ответственности. Иными словами, непосредственно в невыполнении или нарушении ими условий договора; во включении туроператором в договор условий, ущемляющих права туриста; в реализации туроператором (турагентом) услуг ненадлежащего качества; в причинении вреда жизни, здоровью и имуществу

¹ Шиловская А.Л., Волкова М.А. Претензионно-исковой порядок защиты прав потребителя туристических услуг // Современное право. - 2017. - №2. - С. 65.

² Гражданское право / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. М., 2003. Т. 1. С. 440.

³ Ахтямова Е.В. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - Краснодар, 2007. - С. 176.

туриста (ст. ст. 6, 9 Закона о туристской деятельности, ст. ст. 7, 12 - 16, 28, 29 Закона о защите прав потребителей).

Совершение указанных противоправных действий (бездействия) обуславливает существование таких условий гражданско-правовой ответственности, как наличие вреда (убытков) и причинно-следственной связи между противоправным поведением и причиненным вредом (убытками), условий, предоставляющих потерпевшей стороне договора оказания туристских услуг право требовать, согласно ст. ст. 151, 393, 1084, 1100, 1101 ГК РФ, ст. 6 Закона о туристской деятельности, ст. ст. 7, 12 - 16 Закона о защите прав потребителей, возмещения умаленного блага.

Право туриста на возмещение убытков и компенсацию морального вреда закреплено в ст. 6 Закона о туристской деятельности. Вместе с тем прямых указаний на обязанность туроператора возместить туристу вред, причиненный его жизни и здоровью при исполнении договора, в указанном Законе нет, что приводит к необходимости обращения к общим положениям ст. ст. 1084, 1095 ГК РФ, ст. ст. 7, 14 Закона о защите прав потребителей и п. 22 Правил. Особо следует отметить то, что в данном случае речь идет не о деликтной ответственности туроператора за причинение вреда жизни и здоровью туриста, каковой ее определяет Я.В. Вольвач, указывая на пробел в законодательстве о туризме. Поднимается вопрос об ответственности за неисполнение договорного обязательства, на которую распространяются нормы, регулирующие деликтные обязательства. Отмеченное не только следует из названия, например, ст. 1084 "Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств" ГК РФ, но и особо отмечается в литературе¹. Думается, что деликтная ответственность будет иметь место только тогда, когда вред жизни и здоровью причинен туристской услугой лицам, не являющимся стороной договора оказания туристских услуг, заключенного с туроператором, оказывающим данную услугу (ст. 1095 ГК РФ, ст. 14 Закона о за-

¹ Вольвач Я.В. Возмещение вреда, причиненного участниками договора оказания услуг по туристскому обслуживанию друг другу // Адвокат. - 2009. - №12. - С. 53.

щите прав потребителей). Таким образом, отношения указанных лиц не будут заключены в рамки непосредственно туристских, а будут иметь характер отношений потерпевшего гражданина и юридического лица, осуществляющего туристскую деятельность, не связанных договорными обязательствами. В иных случаях туроператор подлежит привлечению к ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорного обязательства, в том числе за нарушение требований к качеству и безопасности туристской услуги (ст. 17.4 Закона о туристской деятельности). И даже в этом случае говорить об имеющемся в Законе о туристской деятельности пробеле представляется ошибочным в силу наличия в ст. ст. 17.1 и 17.4 Закона о туристской деятельности косвенных указаний.

Согласно ст. 17.1 указанного Закона, туристу гарантируется выплата денежных средств за счет сумм финансового обеспечения деятельности туроператора при существенном нарушении туроператором условий договора оказания туристских услуг. К существенным нарушениям законодатель в ст. 17.4 этого же акта относит в том числе существенные нарушения требований к качеству и безопасности туристской услуги, консолидирующих в своем содержании, как отмечает Е.Л. Писаревский, основываясь на положениях ГОСТа Р 50644-2009 "Требования по обеспечению безопасности туристов", "...нарушение условий договора и (или) иных обязательных требований к реализуемому туристскому продукту, в результате которого при обычных условиях использования туристского продукта причиняется вред жизни и здоровью. либо возникает реальная угроза причинения такого вреда"¹. Отмеченное не противоречит положениям ст. 7 Закона о защите прав потребителей и корреспондирует с положениями ст. ст. 1084, 1095 ГК РФ, ст. 9 Закона о туристской деятельности, ст. ст. 14, 29 Закона о защите прав потребителей, п. 22 Правил.

Таким образом, обязанность туроператора возместить вред, причиненный жизни и здоровью туриста, имеет законодательное закрепление и в Законе о ту-

¹ Писаревский Е.Л. Общие вопросы юридической ответственности за нарушение законодательства в области обеспечения личной безопасности туристов // Административное право и процесс. - 2011. - №3. - С. 7.

ристской деятельности. Однако основанием возложения на туроператора ответственности за причинение такого вреда, согласно отмеченным нормам и устоявшемуся в литературе мнению, является наличие нарушений требований к качеству и/или безопасности туристской услуги при отсутствии умысла туриста на причинение вреда¹. Заметим, что отсутствие умысла туриста на причинение вреда - важнейшее условие возложения ответственности на туроператора, поскольку при его наличии вред в силу п. 1 ст. 1083 ГК РФ возмещению не подлежит². Следовательно, в случае отсутствия указанных оснований и при проявлении потерпевшим туристом той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась, но фактическом наличии у него вреда жизни и здоровью, как следствие, ущемление закрепленного в ст. 6 Закона о туристской деятельности его права на личную безопасность³, права на возмещение такого вреда туроператором у туриста не возникает. Отсутствует противоправность в поведении туроператора, в том числе и при возникновении чрезвычайных и непредвиденных обстоятельств (п. 3 ст. 401 ГК РФ, п. 4 ст. 13 Закона о защите прав потребителей, п. 22 Правил), и такая обязанность не возложена на него законом⁴. Данная ситуация объясняется, на наш взгляд, не только возникновением деликтной ответственности причинителя вреда, не являющегося туроператором или лицом, за действия которого туроператор, согласно ст. 9 Закона о туристской деятельности, несет ответственность, но и фактической невозможностью предвидеть и предотвратить вред жизни и здоровью туриста (в случае непреодолимой силы).

Таким образом, становится очевидным имеющее место разграничение категорий "безопасность туристской услуги" - отсутствие недопустимого риска,

¹ Корнилов Т. Туристический штраф // ЭЖ-Юрист. - 2010. - №28. - С. 15.

² Пункт 17 Постановления Пленума ВС РФ №1 "О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина" от 26 января 2010 г. // БВС РФ. - 2010. - № 3. - С. 6.

³ Писаревский Е.Л. Правовое обеспечение личной безопасности туристов // Юридический мир. - 2011. - №2. - С. 16.

⁴ Васецкий В.Н. Гражданско-правовые средства защиты в сфере туризма // Законодательство и экономика. - 2011. - №6. - С. 49.

нанесения ущерба жизни, здоровью и имуществу туристов во время совершения путешествия (экскурсии)" (подп. 3.2, 3.4 ГОСТа Р 50644-2009), обязанность обеспечения которой закреплена за туроператором (ст. ст. 6, 17.4 Закона о туристской деятельности, ст. 7 Закона о защите прав потребителей), и "личная безопасность" - безопасность жизни, здоровья, личная неприкосновенность туриста (экскурсанта), включая физическое (телесное) и психическое (моральное) состояние, а также частную жизнь и безопасность имущества туриста (экскурсанта) (подп. 4.2 ГОСТа Р 50644-2009), на обеспечение которой он имеет право (ст. ст. 6, 7, 14 - 16 Закона о туристской деятельности).

Именно такое разграничение позволяет определить специфичность ответственности при оказании туристских услуг и в результате не согласиться с авторами, не разделяющими данные категории в ходе анализа ответственности при оказании туристских услуг¹, таким образом, поддержать позицию исследователей, указывающих на имеющийся в Законе о туристской деятельности пробел в вопросе ответственности при причинении вреда жизни и здоровью туриста в случае отсутствия недостатков в туристской услуге и умысла туриста².

По мнению С.В. Завьяловой непосредственно выделение в качестве самостоятельных категорий безопасности туристской услуги и личной безопасности туриста позволяет определить следующее³:

- нарушение (несоблюдение) требований к качеству и безопасности реализуемой туроператором туристской услуги влечет для него наступление ответственности в силу ст. ст. 403, 1083, 1084, 1095 ГК РФ, ст. ст. 9, 17.1, 17.4 Закона о туристской деятельности, ст. ст. 7, 14, 29 Закона о защите прав потребителей, п. 22 Правил и др.;

- при отсутствии таких нарушений и проявлении потерпевшим туристом

¹ Писаревский Е.Л. Правовое обеспечение личной безопасности туристов. // Юридический мир. - 2011. - № 2. - С. 16 - 17.

² Васецкий В.Н. Гражданско-правовые средства защиты в сфере туризма // Законодательство и экономика. - 2011. - №6. - С. 49.

³ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 89.

требуемой от него степени заботливости и осмотрительности, но фактическом наличии вреда его жизни и здоровью, т.е. ущемлении его права на личную безопасность, ответственность либо ни на кого не возлагается в силу чрезвычайности и непредвиденности обстоятельств (п. 3 ст. 401 ГК РФ), либо возникает деликтная ответственность причинителя вреда, не являющегося туроператором или лицом, за действия которого последний в силу ст. 9 Закона о туристской деятельности несет ответственность. Справедливым будет отметить, что отношения лиц в последнем случае подлежат урегулированию гл. 59 ГК РФ либо ст. ст. 1219 - 1221 ГК РФ¹.

Однако имеющаяся в настоящее время тенденция к увеличению случаев причинения вреда жизни и здоровью российских граждан при совершении ими зарубежных путешествий и отсутствие оснований для привлечения к ответственности туроператоров обуславливают, на наш взгляд, необходимость оптимизации механизма защиты прав российских туристов. При этом следует отметить, что в российском законодательстве все большее развитие получает выделенное М.И. Кулагиным как свойственное странам Запада такое направление развития правовой регламентации имущественной ответственности, как "...распространение добровольного и обязательного страхования гражданской ответственности... - "коллективизация гражданской ответственности"². Существенно, это подчеркивает и М.И. Кулагин, что речь идет не о вытеснении гражданской ответственности страхованием, а о дезинтеграции гражданской ответственности, в результате которой одновременно достигаемые при наложении на нарушителя ответственности цели компенсации, задачи наказания и предупреждения правонарушения решаются путем использования нескольких правовых механизмов (институтов). В частности, при помощи страхования осуществляется компенсационная функция ответственности, поскольку в определенных условиях именно страхование является оптимальным средством возмещения при-

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 89.

² Кулагин М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву / Науч. ред. тома В.С. Ем. 2-е изд., испр. - М.: Статут, 2004. - С. 285.

чиненного ущерба (вреда). Однако страхование не в состоянии выполнить карательную и превентивную функции¹.

Соглашаясь с мнением М.И. Кулагина о признании института страхования одним из правовых механизмов, при помощи которых осуществляются функции и задачи имущественной ответственности, а также соглашаясь с характеристикой страхования в качестве оптимального (при определенных условиях) средства возмещения причиненного ущерба (вреда), мы склонны полагать что именно институт страхования позволит разрешить проблему ущемления права туристов на личную безопасность при возникновении деликтной ответственности причинителя вреда, не являющегося туроператором или лицом, за действия которого последний в силу ст. 9 Закона о туристской деятельности несет ответственность.

Следует отметить, что среди отдельных видов страхования преобладающим выступает страхование медицинских и медико-транспортных расходов, называемое в литературе также медицинским страхованием туристов от внезапного заболевания и от несчастных случаев². Страхование жизни на случай смерти и страхование от несчастных случаев и болезней как самостоятельные виды страхования встречаются крайне редко³.

Распространенность страхования медицинских и медико-транспортных расходов при оказании туристских услуг обусловлена требованием законодательства большинства зарубежных стран (Франции, Германии, США и др.) об обязательном наличии у въезжающих туристов гарантий оплаты оказания им медицинской помощи³. В обеспечение данного требования в ст. 17 Закона о ту-

¹ Кулагин М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву / Науч. ред. тома В.С. Ем. 2-е изд., испр. - М.: Статут, 2004. - С. 285.

² Гвозденко А.А. Туризм и отраслевые системы: Учебник. - М.: Финансы и статистика, 2001. - С. 169; Игбаева Г.Р. Личное страхование туристов, выезжающих за рубеж // Туризм: право и экономика. - 2006. - №5. - С. 30 - 31.

³ Бобков М.А. Гражданско-правовое регулирование страхования в туристской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2011. - С. 19.

³ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 89.

ристской деятельности и п. 18 Правил предусмотрено, что основной формой таких гарантий, предоставляемых туроператором (турагентом), является страхование туристов от внезапного заболевания и от несчастных случаев. Вместе с тем в иных случаях, т.е. при отсутствии обязательного требования законодательства страны (места) временного пребывания о предоставлении гарантий, туроператор (турагент) не обязан предоставлять туристу страховой полис, а турист в силу добровольного характера страхования жизни и здоровья (п. 2 ст. 935 ГК РФ) не обязан заключать договор страхования. Это, а также незначительность российских туристов, как представляется, и обуславливает редкие случаи заключения туристами договоров страхования жизни и страхования от несчастных случаев и болезней при совершении путешествия¹.

Однако страхование медицинских и медико-транспортных расходов, на наш взгляд, представляет собой в большей степени механизм гарантированности интересов страны (места) временного пребывания туристов, чем защиты прав самих туристов. На это указывают его характеристики, которые и отличают гарантии оплаты оказания туристам медицинской помощи непосредственно от страхования жизни туриста на случай смерти и от страхования туристов от несчастных случаев и болезней как самостоятельных видов личного страхования².

Вместе с тем ввиду того, что личное страхование осуществляется, согласно ст. 943 ГК РФ, п. 3 ст. 3 Закона об организации страхового дела, на основании договора страхования и правил страхования, принимаемых и утверждаемых страховщиком или их объединением, страховщики самостоятельно определяют страховую программу, покрываемую тем или иным видом полиса³.

Исходя из вышеизложенного, можно констатировать, что предусмотренный Законом о туристской деятельности механизм защиты права туриста на личную безопасность не только не обеспечивает реализацию принципа гаран-

¹ Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 90.

² Там же. - С. 90.

³ Там же. - С. 90.

тированности возмещения вреда потерпевшему¹, но и не предусматривает необходимость такой защиты. Исключением являются случаи, когда этого, согласно ст. 17 Закона о туристской деятельности, требует законодательство другой страны (места) временного пребывания туриста. В Законе о туристской деятельности имеет место и упущение в вопросе защиты прав туристов на возмещение причиненного вреда их жизни и здоровью при отсутствии нарушений требований к качеству и безопасности реализуемой туроператором туристской услуги и проявлении потерпевшим требуемой от него степени заботливости и осмотрительности, но фактическом наличии такого вреда (проявление агрессии со стороны местного населения; нападение животных, рыб, насекомых и т.п.).

В качестве самого простого и в силу этого распространенного решения в литературе предлагается обязать каждого туриста одновременно с заключением договора приобрести страховой полис. Наличие полиса, отмечают авторы, будет означать, что турист заключил договор добровольного страхования на время путешествия. Ввиду того, что большее количество страховых случаев имеет место в сфере личного страхования, предлагается законодательно закрепить осуществление непосредственно личного страхования - при этом не на добровольной основе, а в обязательном порядке². Вместе с тем следует подчеркнуть, что страхование не выступает в качестве альтернативы имущественной ответственности туроператора, а представляет собой механизм, позволяющий обеспечить защиту прав туриста на личную безопасность и реализацию принципа гарантированности возмещения туристу причиненного его жизни и здоровью вреда.

Вместе с тем не следует упускать из виду установленный п. 2 ст. 935 ГК РФ запрет возложения на гражданина обязанности страховать свою жизнь и

¹ Фогельсон Ю.Б., Рассохин В.В. Гарантированность возмещения вреда в обязательном страховании ответственности и правовые средства ее реализации // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2010. - №11. - С. 3.

² Овчинникова Л.А. Страхование гражданской ответственности туроператоров: опыт, вопросы, проблемы развития // Юридическая и правовая работа в страховании. - 2009. - №3. - С. 21 - 28.

здоровье по закону и потребность в комплексном решении проблемы¹. На наш взгляд, необходимым видится возложение такой обязанности в порядке п. 1 ст. 935 ГК РФ на туроператора (турагента) путем ее закрепления в ст. 17 Закона о туристской деятельности с условием, что: в случае если законодательством страны (места) временного пребывания не установлены требования предоставления гарантий оплаты медицинской помощи лицам, временно находящимся на ее территории, страхование осуществляется по принципу страхования от всех рисков (внезапного заболевания, травм, утраты трудоспособности, смерти, в том числе от несчастного случая, и т.п.).

Следует отметить, что заключенный в данном случае договор личного страхования также гарантирует оплату медицинской помощи в стране (месте) временного пребывания туриста и репатриацию тела застрахованного в случае его смерти (гибели). При этом предоставление туроператором (турагентом) гарантий оплаты медицинской помощи, в случае если законодательством страны (места) временного пребывания установлены требования предоставления таких гарантий, не освобождает туроператора (турагента) от обязанности страховать туристов по принципу страхования от всех рисков. Отмеченный принцип заложен в основу одного из двух используемых в практике страхования от несчастных случаев и заболеваний подходов к построению страховой защиты. В основу второго положен принцип страхования поименных опасностей. В полисе (правилах страхования) приводится подробный перечень всех событий, признаваемых или не признаваемых страховым случаем и, соответственно, включаемых или не включаемых в страхованное покрытие².

Ввиду имеющей место специфичности туристских услуг (их комплексности, потенциальности и перманентности риска) предусмотреть весь перечень событий, которые следует признать страховыми случаями, представляется невозможным. В этой связи и в целях обеспечения максимальной защищенности

¹ Медведева Е.А. Страхование в туристском бизнесе // Туристические и гостиничные услуги: бухгалтерский учет и налогообложение. - 2006. - №3. - С. 15.

² Бобков М.А. Гражданско-правовое регулирование страхования в туристской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2011. - С. 19.

российских туристов целесообразным видится закрепление в качестве обязательного способа страхования - страхование от всех рисков. Подобная практика имеет место во Франции. Полис французского туриста предусматривает все возможные риски, в том числе юридическую помощь и расходы на залог в случае обвинения туриста в преступлении.

В данном случае следует учитывать и необходимость в силу п. 2 ст. 11 Закона об организации страхового дела закрепления в Законе о туристской деятельности порядка определения размера страховых премий и страховых тарифов. Предельные уровни страховых тарифов, их структура и применение страховщиками при определении страховых премий, в том числе в рамках международных систем страхования, на наш взгляд должны утверждаться Правительством Российской Федерации.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В результате проведенного диссертационного исследования проблем гражданско-правового регулирования оказания туристских услуг мы пришли к следующим выводам:

1. Туристская услуга представляет собой индивидуально-обособленную услугу, облаченную в правовую форму, оказание которой в комплексе услуг, входящих в туристский продукт, позволяет совершить путешествие согласно целям и потребностям туриста. В связи с этим предлагается закрепить данный термин в ст. 1 Закона об основах туристской деятельности в числе иных основных понятий используемых в данном Законе. На практике возможно оказание, как единичной туристской услуги, так и комплекса услуг (тура). Оказание комплекса услуг может рассматриваться как оказание туристских услуг, лишь в том случае, если стороной договора является субъект туристской деятельности. Если предметом договора является оказание двух и более услуг, в таком случае речь идет о туре. Также, считаем необходимым добавить в число основных понятий нашедших свое законодательное закрепление в ст. 1 Закона об основах туристской деятельности, термин "тур" изложив его в следующей редакции: тур - это комплекс не менее двух услуг по размещению, перевозке, питанию туристов, экскурсионные услуги, услуги гидов, переводчиков и иные услуги предоставляемые туристу в зависимости от целей путешествия.

2. Содержание термина "обслуживание" значительно шире, чем понятие "услуга", ибо оно включает в себя оказание услуг, выполнение работ, продажу товаров в розницу и т.д. В этой связи обоснован вывод, что для обозначения действий, направленных на удовлетворение потребностей туриста в процессе туристского путешествия, следует применять термин "туристские услуги", а не "услуги по туристическому обслуживанию". Соответственно, договор, заключаемый между туристом и туроператором (турагентом) должен именоваться договором возмездного оказания туристских услуг. В связи с этим, считаем необходимым внести соответствующие изменения в ст. 10 Закона об основах тури-

стской деятельности, изложив первый абзац статьи в следующей редакции: "Реализация туристского продукта осуществляется на основании договора возмездного оказания услуг, заключаемого в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, между туроператором и туристом и (или) иным заказчиком, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, между турагентом и туристом и (или) иным заказчиком. Указанный договор должен соответствовать законодательству Российской Федерации, в том числе законодательству о защите прав потребителей".

3. Анализ правовой природы договора, опосредующего реализацию туристического продукта позволил прийти к выводу о его принадлежности к типу договоров возмездного оказания услуг. Данный договор можно определить как соглашение, в силу которого одна сторона (туроператор (турагент), осуществляющий туристскую деятельность) обязуется оказать другой стороне (туристу) комплексную туристскую услугу в соответствии с целями путешествия своими средствами или средствами третьих лиц, а другая сторона обязуется оплатить эти услуги.

4. В силу обязательства, возникшего из договора оказания туристских услуг, сторонами такого соглашения являются - физическое лицо (лица) - турист и туристские фирмы (туроператоры, турагенты). В связи с отсутствием легального определения некоторых понятий в действующем российском гражданском законодательстве, считаем необходимым дополнить ст. 1 Закона об основах туристской деятельности терминами: туроператор и турагент, определив их: туроператор - юридическое лицо, включенное в реестр субъектов туристской деятельности, которое осуществляет формирование, продвижение и реализацию туристских услуг; турагент - это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие на основе заключенных договоров коммерческую деятельность по продвижению и реализации комплекса туристских услуг (комплексной туристской услуги, турпродукта), сформированного туроператором, а также деятельность по реализации дополнительных услуг, не входящих в

указанный комплекс (рекламных, страховых, информационно-консультационных, паспортно-визовых и т.д.).

5. Существенным условиями договора о реализации туристского продукта являются: полное и сокращенное наименования, адрес (место нахождения), почтовый адрес и реестровый номер туроператора; размер финансового обеспечения ответственности туроператора, номер, дата и срок действия договора или договоров страхования ответственности туроператора и (или) банковской гарантии или банковских гарантий, наименование, адрес, место нахождения организации, предоставившей финансовое обеспечение ответственности туроператора, в случае, если фонд персональной ответственности туроператора не достиг максимального; сведения о туристе, а также об ином заказчике и его полномочиях (если турист не является заказчиком) в объеме, необходимом для реализации туристского продукта; общая цена туристского продукта в рублях; информация о потребительских свойствах туристского продукта - о программе пребывания, маршруте и об условиях путешествия, включая информацию о средствах размещения, об условиях проживания (месте нахождения средства размещения, его категории) и питания, услугах по перевозке туриста в стране (месте) временного пребывания, о наличии экскурсовода (гида), гида-переводчика, инструктора-проводника, а также о дополнительных услугах; права, обязанности и ответственность сторон; условия изменения и расторжения договора; сведения о порядке и сроках предъявления туристом и (или) иным заказчиком претензий к туроператору в случае нарушения туроператором условий договора; информация о порядке и сроках предъявления туристом и (или) иным заказчиком требований о выплате страхового возмещения по договору страхования ответственности туроператора либо требований об уплате денежной суммы по банковской гарантии, а также требований о возмещении реального ущерба туристу и (или) иному заказчику за счет средств фонда персональной ответственности туроператора при условии, что денежных средств страховщика или гаранта для выплаты страхового возмещения по договору страхования ответственности туроператора или уплаты денежной суммы по банковской гаран-

тии оказалось недостаточно в случае, если фонд персональной ответственности туроператора не достиг максимального размера; информация о порядке и сроках предъявления туристом и (или) иным заказчиком требований о возмещении реального ущерба туристу и (или) иному заказчику за счет средств фонда персональной ответственности туроператора в случае, если фонд персональной ответственности туроператора достиг максимального размера; условие выдачи туристу и (или) иному заказчику, приобретающим услугу по перевозке, оказываемую туроператором отдельно либо в составе туристского продукта, электронного перевозочного документа (билета), подтверждающего право туриста на перевозку до пункта назначения и обратно либо по иному согласованному в договоре о реализации туристского продукта маршруту и оформленного на основании данных документа, удостоверяющего личность пассажира. Если договор о реализации туристского продукта заключен ранее чем за 24 часа до начала путешествия, такой документ (билет) должен быть выдан туристу и (или) иному заказчику не позднее чем за 24 часа до начала путешествия; условие выдачи туристу и (или) иному заказчику, приобретающим у туроператора услугу по размещению в гостинице или ином средстве размещения отдельно либо в составе туристского продукта, документа о бронировании и получении места в гостинице или ином средстве размещения (ваучера) на условиях, согласованных с туристом и (или) иным заказчиком в договоре о реализации туристского продукта.

Иные условия указанного договора могут быть установлены соглашением сторон.

6. Считаем, что в числе основных понятий используемых в Законе об основах туристской деятельности должны получить свое законодательное закрепление следующие правовые категории, посвященные обеспечению безопасности туристов: безопасность туристской услуги - отсутствие недопустимого риска, нанесения ущерба жизни, здоровью и имуществу туристов во время совершения путешествия (экскурсии); личная безопасность туриста - безопасность жизни, здоровья, личная неприкосновенность туриста (экскурсанта), включая

физическое (телесное) и психическое (моральное) состояние, а также частную жизнь и безопасность имущества туриста (экскурсанта).

7. Заимствуя положительный французский опыт в области страхования жизни и здоровья туристов, считаем необходимым, распространить его и на действующее российское гражданское законодательство, предусмотрев в нем нормы об обязательном страховании от всех непредвиденных рисков. Так же считаем, что полис российского туриста должен предусматривать расходы на квалифицированную юридическую помощь и залог, в случае обвинения его в совершении преступления за рубежом.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

Нормативные правовые акты Российской Федерации

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. - 2014. - №31. - Ст. 4398.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (в ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - №5. - Ст. 410.
3. Земельный кодекс Российской Федерации №136-ФЗ от 25 октября 2001 г. (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.11.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 44. - Ст.4147.
4. Федеральный закон РФ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" от 9 июля 1999 г. (в ред. от 18.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1999. - № 28. - Ст.3493.
5. Федеральный закон РФ №52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" от 30 марта 1999 г. (в ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступающими в силу с 30.09.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1999. - № 14. - Ст.1650.
6. Федеральный закон РФ №132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" от 24 ноября 1996 г. (в ред. от 28.12.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - №49. - Ст. 5491.

7. Федеральный закон РФ № 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" от 15 августа 1996 г. (в ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №34. - Ст. 4029.

8. Федеральный закон РФ № 108-ФЗ "О рекламе" от 13 марта 2006 г. (в ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2006. - № 12. - Ст.1232.

9. Федеральный закон №173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" от 10 декабря 2003 г. (в ред. от 18.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2003. - №50. - Ст. 4859.

10. Федеральный закон РФ № 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 8 августа 2001 г. (в ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 33. - Ст.3430.

11. Закон РФ № 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" от 1 апреля 1993 г. (в ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.07.2016) // Ведомости СНД и ВС РФ. - 1993. - №17. - Ст. 594.

12. Федеральный закон РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 г. (в ред. от 01.05.2017) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 3. - Ст.766.

13. Указ Президента РФ № 488 "О мерах по обеспечению прав граждан Российской Федерации на свободный выезд из Российской Федерации" от 4 мая 1998 г. // Собрание законодательства РФ. - 1998. - №18. - Ст. 2021.

14. Указ Президента РФ № 371 "О совершенствовании порядка пересечения Государственной границы Российской Федерации" от 12 марта 1996 г. // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №12. - Ст. 1059.

15. Указ Президента РФ № 2058 "О мерах в случае возникновения чрезвычайных ситуаций для деятельности загранучреждений Российской Федерации и российских граждан, находящихся за рубежом" от 2 ноября 1994 г. // Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 28. - Ст.2971.

16. Постановление Правительства РФ №1085 "Об утверждении Правил предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации" от 9 октября 2015 г. // Собрание законодательства РФ. - 2015. - № 42. - Ст.5796.

17. Постановление Правительства РФ №452 "Об утверждении Правил оказания услуг по реализации туристского продукта" от 18 июля 2007 г. (в ред. от 10.02.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2007. - №30. - Ст. 3942.

18. Постановление Правительства РФ №901 "Об утверждении Положения о Федеральном агентстве по туризму" от 31 декабря 2004 г. (в ред. от 31.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 11.01.2017) // Собрание законодательства РФ. - 2005. - № 2. - Ст.159.

19. Постановление Правительства РФ №1142 "О реализации отдельных норм Федерального закона "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (вместе с "Положением об оказании помощи по страховым случаям гражданам Российской Федерации, находящимся на территории иностранного государства") от 1 октября 1998 г. (в ред. от 07.11.2015) // Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 41. - Ст.5020.

20. Постановление Правительства РФ № 83 "О специализированных службах по обеспечению безопасности туристов" от 24 января 1998 г. // Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 5. - Ст.621.

Нормативные правовые акты РСФСР и СССР

21. Декрет СНК "О снятии памятников, воздвигнутых в честь царей и их слуг, и выработке проектов памятников Российской социалистической революции" // СУ РСФСР. - 1918. - №31. - Ст. 416.

22. Декрет СНК "О лечебных местностях общегосударственного значения" // СУ РСФСР. - 1919. - №19. - Ст. 231.

23. Декрет СНК РСФСР "О домах отдыха" от 13 мая 1921 г. // СУ РСФСР. - 1921. - №47. - Ст. 232.

24. Постановление СНК РСФСР "Об освобождении и передаче в ведение курортных управлений помещений и зданий, пригодных для устройства санаториев в курортных местностях" от 11 июля 1921 г. // СУ РСФСР. - 1921. - №53. - Ст. 316

25. Декрет СНК РСФСР "Об организации курортного дела" от 13 марта 1923 г. // СУ РСФСР. - 1923. - №21. - Ст. 255.

26. Постановление ЦИК СССР "О ликвидации Всесоюзного общества пролетарского туризма и экскурсий" от 17 апреля 1936 г. // СЗ СССР. - 1936. - № 21. - Ст. 187.

27. Конституция РСФСР 1978 г. // ВВС РСФСР. - 1978. - № 15. - Ст. 407.

28. Основы гражданского законодательства СССР и республик 1961 г. // ВВС СССР. - 1961. - № 50. - Ст. 525.

29. Постановление № 1-14 "О состоянии и мерах по усилению договорно-правовой работы в туристско-экскурсионных организациях" от 27 января 1987 г. // Сборник официальных материалов ЦСТЭ. - 1987. - Вып. 19. - С. 91 - 100.

30. Постановление Верховного Совета СССР № 1558-1 "О Концепции перехода к регулируемой рыночной экономике в СССР" от 13 июня 1990 г. // ВСНД и ВС СССР. - 1990. - № 25. - Ст. 464.

31. Постановление Президиума ВЦСПС № 5-1 "О дальнейшем развитии и улучшении организации санаторно-курортного обслуживания, туризма и отдыха трудящихся" от 26 апреля 1988 г. // Сборник нормативных актов по туристско-экскурсионной работе. - Т. 1. - С. 1, 22 - 29.

32. Постановление Верховного Совета СССР № 1558-1 "О Концепции перехода к регулируемой рыночной экономике в СССР" от 13 июня 1990 г. // ВСНД и ВС СССР. - 1990. - № 25. - Ст. 464.

33. Закон СССР № 2184-1 "О защите прав потребителей" от 22 мая 1991 г. // ВСНД и ВС СССР. - 1991. - №24. - Ст. 689.

Судебные акты

34. Апелляционное определение Верховного Суда Республики Хакасия по делу № 33-158/2014 от 29 января 2014 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

35. Кассационное определение Белгородского областного суда по делу №33-1113В от 5 апреля 2011 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

36. Кассационное определение Судебной коллегии по гражданским делам Камчатского краевого суда по делу №33-345/2010 от 8 апреля 2010 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

37. Определение Верховного Суда РФ №50-В11-3 от 28 июня 2011 г. // СПС Консультант Плюс: судебная практика.

38. Постановление Пленума ВС РФ №1 "О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина" от 26 января 2010 г. // БВС РФ. - 2010. - № 3. - С. 6.

39. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7 "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" от 29 сентября 1994 г. // БВС РФ. - 1995. - № 1.

40. Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа № Ф10-А39/00-2/2224 от 22 декабря 2010 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

41. Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа по делу № А13-4566/2008 от 21 июля 2009 г. // Консультант плюс: Судебная практика.

42. Постановление ФАС Северо-Западного округа по делу №А42-2384/2008. от 21 мая 2009 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

43. Решение Октябрьского районного суда г. Ижевска по делу № 2-789/2017 от 5 апреля 2017 г. // СПС Консультант Плюс: Судебная практика.

**Учебники, учебные пособия, монографии и статьи из периодических
и продолжающихся изданий**

44. Алексеев С.С. Право: опыт комплексного исследования. - М.: Статут, 1999. - С. 583.
45. Алексеев С.С. Теория права. - М., 1995. - С. 198.
46. Антонов-Саратовский В.П. Основные задачи советского туризма. - М.: Госиздат, 1929. - С. 3.
47. Бабкин А.В. Специальные виды туризма: Учеб. пособие. - Ростов н/Д: Феникс, 2008. - С. 10 - 11.
48. Беляева Н.А. Договор на оказание туристских услуг, с точки зрения потребителя // Туризм: право и экономика. - 2007. - №4. - С.32.
49. Биржаков М.Б. Введение в туризм: Учебник. 7-е изд., перераб. и доп. - СПб.: Невский дом - ИД "Герда", 2004. - С. 54.
50. Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. - М., 1999. - С. 233.
51. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3. - М., 2011. - С.226.
52. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. Кн. 1. 3-е изд., стереотип. - М., 2001. - С. 242.
53. Булатецкий Ю.Е. Потребительское право: Курс лекций. - М.: Норма, 2008. - С. 31.
54. Васецкий В.Н. Гражданско-правовые средства защиты в сфере туризма // Законодательство и экономика. - 2011. - №6. - С. 49.
55. Викулова О.Н. Комментарий к Федеральному закону "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" (постатейный). - М.: Юстицинформ, 2008.
56. Витрянский В.В. Существенные условия договора в отечественной цивилистике и правоприменительной практике // Вести. ВАС РФ. - 2002. - № 5-6. - С. 139.

57. Волошин Н.И. Законодательство Российской Федерации о туристской деятельности // Журнал российского права. - 2002. - №11. - С.42.
58. Волошин Н.И. Правовые основы туристской деятельности: Учеб. пособие. - М.: Советский спорт, 2002. - С. 69.
59. Вольвач В.Я. Туристические услуги как объект гражданских правоотношений. - М., 2012. - С. 4.
60. Вольвач Я.В. Возмещение вреда, причиненного участниками договора оказания услуг по туристскому обслуживанию друг другу // Адвокат. - 2009. - №12. - С. 53.
61. Вольвач Я.В. Существенные условия договора оказания услуг по туристскому обслуживанию // Адвокат. - 2010. - № 2. - С. 67 - 70.
62. Гвозденко А.А. Туризм и отраслевые системы: Учебник. - М.: Финансы и статистика, 2001. - С. 169.
63. Герасимова А., Скапенкер М. Туристический бизнес: особенности бухгалтерского учета и налогообложения // Экономика и жизнь. - 1996. - № 14. - С. 23.
64. Гражданское право / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. М., 2003. Т. 1. С. 440.
65. Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. - М., 1997. - С. 549.
66. Губенко Н.Н., Писаревский Е.Л. Законодательство в сфере туризма. Состояние и перспективы // Туризм: право и экономика. - 2003. - №1. - С. 4.
67. Долженко Г.П. Экскурсионное дело: Учеб. пособие (серия "Туризм и сервис"). - М.: ИКЦ МарТ; Ростов н/Д: ИЦ МарТ, 2005. - С. 39.
68. Завьялова С.В. Проблемы гражданско-правового регулирования туристской деятельности в Российской Федерации: монография. - М.: Проспект, 2016. - С. 3.
69. Зорин И.Н., Квартальнов В.А. Энциклопедия туризма: Справочник. - М.: Финансы и статистика, 2002. - С. 261.
70. Иванов А.П. Правовое регулирование международных туристских отношений. - М., 1973. - С. 39.

71. Игбаева Г.Р. Личное страхование туристов, выезжающих за рубеж // Туризм: право и экономика. - 2006. - №5. - С. 30 - 31.
72. Иоффе О.С. Обязательственное право. - М.: Юридическая литература, 1975. - С. 97.
73. Иоффе О.С. Обязательство по советскому гражданскому праву. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1955. - С. 94.
74. Кабалкин А.Ю. Договор возмездного оказания услуг // Российская юстиция. - 1998. - №3-4. - С. 19.
75. Кабалкин А.Ю., Санникова Л.В. Договор проката // Российская юстиция. - 2000. - № 6. - С. 16.
76. Квартальнов В.А. Энциклопедия туризма: Справочник. - М.: Финансы и статистика, 2002. - С 144.
77. Корнилов Т. Туристический штраф // ЭЖ-Юрист. - 2010. - №28. - С. 15.
78. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. - М.: Госюриздат, 1958. - С. 57.
79. Кротов М.В. Обязательство по оказанию услуг в советском гражданском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. - Л., 1989. - С. 136.
80. Кулагин М.И. Избранные труды по акционерному и торговому праву / Науч. ред. тома В.С. Ем. 2-е изд., испр. - М.: Статут, 2004. - С. 284.
81. Кусков А.С. Правовой статус турагента // Адвокат. - 2012. - №8. - С. 38 - 44.
82. Маковский А.Л. О концепции первой части Гражданского кодекса РФ // Вестник ВАС РФ. - 1995. - № 4. - С. 86.
83. Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности. - М.: Юридическая литература, 1970. - С. 5.
84. Медведева Е.А. Страхование в туристском бизнесе // Туристические и гостиничные услуги: бухгалтерский учет и налогообложение. - 2006. - №3. - С. 15.

85. Овчинникова Л.А. Страхование гражданской ответственности туроператоров: опыт, вопросы, проблемы развития // Юридическая и правовая работа в страховании. - 2009. - №3. - С. 21 - 28.
86. Ожегов С.И. Словарь русского языка / Под ред. Н.Ю. Шведовой. 13-е изд. - М., 1981. - С. 805.
87. Парций Я.Е. Федеральный закон "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации": Комментарий // Хозяйство и право. - 1998. - №7. - С. 24.
88. Писаревский Е.Л. Общие вопросы юридической ответственности за нарушение законодательства в области обеспечения личной безопасности туристов // Административное право и процесс. - 2011. - №3. - С. 7.
89. Писаревский Е.Л. Правовое обеспечение личной безопасности туристов // Юридический мир. - 2011. - №2. - С. 16.
90. Писаревский Е.П. Туристская деятельность: проблемы правового регулирования. - Владивосток, 1999. - С. 124, 125.
91. Сергеев В.И. Договор об оказании международных туристских услуг // Право и экономика. - 1998. - № 4. - С. 18.
92. Сергеев В.И. Договор об оказании международных туристских услуг: теоретические проблемы и практические аспекты правоотношений туриста и туристской фирмы в процессе заключения договора // Домашний адвокат. - 2006. - №17. - С. 45.
93. Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг как средство реализации прав граждан на отдых // Туризм: право и экономика. - 2009. - №1. - С. 44.
94. Сирик Н.В. Существенные условия договора о реализации туристского продукта // Современное право. - 2011. - №4. - С. 71.
95. Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав. - М., 2005. - С. 248.
96. Стригунова Д.П. Понятие международного туризма // Современное право. - 2005. - №7. - С. 64 - 65.
97. Стригунова Д.П. Соотношение понятий "услуга" и "обслуживание" в

сфере туризма // Современное право. - 2005. - №4. - С. 23.

98. Терещенко А. О некоторых недостатках в договорных отношениях туристских фирм с туристами // Туристический бизнес. - 1999. - № 1. - С. 30.

99. Усыскин Г.С. Очерки истории российского туризма. - СПб.: ИТД "Герда", 2000. - С. 100.

100. Филиппова С. Существенные условия договора в проекте ГК РФ // ЭЖ-Юрист. - 2011. - №23. - С. 9.

101. Фогельсон Ю.Б., Рассохин В.В. Гарантированность возмещения вреда в обязательном страховании ответственности и правовые средства ее реализации // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2010. - №11. - С. 3.

102. Шаповал Г.Ф. История туризма: Пособие. - М.: Экоперспектива, 1999. - С. 228.

103. Шершеневич Г.Ф. Курс лекций по гражданскому обязательственному праву. - Казань, 1893. - С. 5.

104. Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. - М., 1912. - С. 590.

105. Шиловская А.Л., Волкова М.А. Претензионно-исковой порядок защиты прав потребителя туристических услуг // Современное право. - 2017. - №2. - С. 65.

106. Экономика современного туризма / Под ред. Г.А. Карповой. - СПб., 1998. - С. 138.

107. Экскурсионная работа в школах и ее учет // БНКП. - 1922. - №2. - С. 1 - 12.

Диссертации и авторефераты

108. Ахтямова Е.В. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - Краснодар, 2007. - С. 98.

109. Бобков М.А. Гражданско-правовое регулирование страхования в туристской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2011. - С. 19.

110. Мищенко Е.А. Публичный договор в российском гражданском праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2004. - С. 8.

111. Никонорова Ю.В. Гражданско-правовое регулирование договора на туристическое обслуживание в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2007. - С. 82.

112. Писаревский Е.Л. Правовое регулирование туристской деятельности: Дис. ... канд. юрид. наук. - СПб., 1999. - С. 130.

113. Плиева М.Р. Ответственность туроператора по договору оказания международных туристских услуг: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008. С. 13.

114. Погудина Т.Э. Гражданско-правовая защита сторон договора оказания туристских услуг: Дис....канд. юрид. наук. - М.: РГГУ, 2009. - С. 93.

115. Санникова Л.В. Услуги в системе гражданско-правовых отношений: Дис. ... д-ра юрид. наук. - М., 2007. - С. 107.

116. Сирик Н.В. Договор оказания туристских услуг в гражданском праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2001. - С. 25.

117. Соловьев С.Л. Возмездное оказание услуг в сфере туристского обслуживания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2006. - С. 20.

118. Толстова А.Е. Гражданско-правовое регулирование оказания туристских услуг в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. - Краснодар: КубГАУ, 2004. - С. 75

119. Чененов Ю.А. Гражданско-правовое регулирование туристской деятельности: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Екатеринбург, 2003. - С. 19.